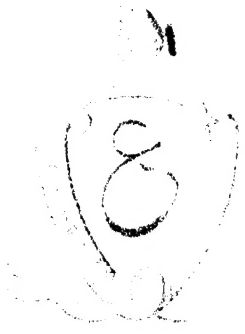


234381

23



بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

اصول شرع محمدی

رائٹ آنریبل سر سید امیر علی صاحب کی تالیف
”دی پریلز آف محمدن لافارسٹوڈینٹس“
مترجمہ

مولوی سید علی رضا صاحب بی۔ اے۔ پیر پٹنہ لا
رکن سررشتہ تالیف و ترجمہ
جامعہ عثمانیہ

۱۳۳۲ھ ہجری ۱۳۳۳ھ قمری ۱۹۲۳ء عیسوی

کتاب الطبع والنشر: جامعہ عثمانیہ لاہور

”یہ ترجمہ دی رائٹ آرتھر سیل سید امیر علی مصنف کتاب
کی اجازت سے جن کو حق کاپی رائٹ حاصل ہے
بعد طبع شائع کیا گیا ہے“

فہرست مضامین اصول شرع محمدی حصہ اول - دوم و سوم

تعداد	صفحہ	مضمون	تعداد	صفحہ
۱۲	۱	تمہید	۰	۱
۰	۱	ہند میں شرع اسلام کا نفاذ	۰	۲
۰	۱	جواز رسم	۰	۳
۶	۲	برطانوی دور حکومت میں شرع اسلام کی بقا	۰	۴
۰	۷	اطلاق و نفاذ شرع محمدی	۰	۵
۰	۸	سنی اور شیعہ کا باہم عقد کرنا جائز ہے	۰	۶
۰	۹	مسلم ہونے کا قیاس	۰	۷
۱۲	۱۰	حق وراثت کی دست برداری کا اثر	۰	۸
۰	۱	حصہ اول شرع متعلق وراثت باب اول مشاہدات عام فصل اول	۰	۰
۰	۱	سنی اور شیعہ	۰	۱
۰	۲	قانون محمدی کا مآخذ	۰	۲۰
۰	۳	اہل سنت و جماعت کے ذیلی فرقے	۰	۳
۰	۱	شیعوں کے ذیلی فرقے	۰	۴
۰	۴	فرقہ معتزلہ	۰	۵
۰	۱	قانون اور مذہب کا تعلق	۰	۶
۰	۵	شیعہ اور سننیوں کا فرق ظاہری	۰	۷
۰	۶	دوسری فصل	۰	۰
۰	۷	جائیداد موردنی اور مکسوبی میں کوئی فرق نہیں ہے	۰	۸
۹	۷	قیاس شرکت کا نہونا	۰	۹
۱۰	۹	شرع محمدی کے عوض رسم و رواج کا نفاذ	۰	۱۰

نمبر	نمبر	مضمون	نمبر	نمبر
۱۱	۱۰	اصول تفریق	۰	۱۱
۱۲	۱۱	فریقین کا اعلیٰ اختلاف	۰	۱۲
۱۳	۱۲	مسئلہ قائم مقامی کا تسلیم کیا جانا	۰	۱۳
۰	۱۳	حق وراثت محصلہ سے دست بردار ہونے کا اثر	۰	۱۴
۱۴	۱۴	شرع محمدی میں ایسے حقوق کا جوئی شخص نامزد شدہ کے بعد دوسرے کو پہنچنے پر لگانا نہیں کیا جاتا	۰	۱۵
۰	۱۲	فصل تیسری	۰	۰
۱۵	۱۴	اخراجات تجنیز تکفین	۰	۱۶
۰	۱۵	حق توریث کا پیدا ہونا	۰	۱۷
۰	۱۶	دارث شرعی کو اپنے حصہ پر تصرف کرنے کا حق	۰	۱۸
۱۹	۱۶	دعوائے قرضہ	۰	۱۹
۲۱	۲۰	باب دوم جنفی قانون وراثت پہلی فصل تقسیم وراثہ	۰	۰
۲۲	۲۱	ذوی الفروض	۰	۲۰
۰	۲۲	باب کا حصہ	۰	۲۱
۰	۲۲	داد کا حصہ	۰	۲۲
۲۳	۲۳	جد صحیح	۰	۲۳
۰	۲۳	اخیا فی بھالی	۰	۲۴
۰	۲۴	شوہر	۰	۲۵
۰	۲۴	بیوہ	۰	۲۶
۲۴	۲۴	دختر	۰	۲۷
۰	۲۴	پوتی	۰	۲۸
۰	۲۴	ماں	۰	۲۹
۲۵	۲۵	جدہ صحیحہ	۰	۳۰
۰	۲۵	سگی بہن	۰	۳۱

صفحہ نمبر	مضمون	صفحہ نمبر	صفحہ نمبر
۲۵	علائی بہن	۳۲	۰
۲۶	اضافی بہن	۳۳	۰
۲۶	فصل دوسری - عصبات	۰	۰
۲۶	عصبہ بنفسہ کی توریش کا قاعدہ	۳۴	۰
۲۹	عصبہ بغیرہ	۳۵	۰
۲۹	عصبات بغیرہ	۳۶	۰
۲۹	تمیلات	۳۷	۰
۳۰	ترجیح قرابت قریبہ	۳۸	۰
۳۰	تمییل	۳۹	۰
۳۱	فصل تیسری	۰	۰
۳۱	ذوی الارحام	۴۰	۰
۳۱	قسم اول	۴۱	۰
۳۲	قسم دوم	۴۲	۰
۳۲	قسم سوم	۴۳	۰
۳۲	قسم چہارم	۴۴	۰
۳۳	تعداد معینہ متفق نہیں ہے	۴۵	۰
۳۳	نوع اول کے ذوی الفروض اور ان کی وراثت کے قواعد	۴۶	۰
۳۴	امام محمد کا قاعدہ جس پر ہند کے خفیہ عمل کرتے ہیں	۴۷	۰
۳۴	قول امام ابو یوسف	۴۸	۰
۴۱	فصل چوتھی - مسئلہ دلا	۰	۰
۴۲	حق عاتق	۴۹	۰
۴۲	مسئلہ ترتیب وراثت میں تغیر	۵۰	۰
۴۲	عام اصول	۵۱	۰

صفحہ نمبر	صفحہ نمبر	مضمون	صفحہ نمبر	صفحہ نمبر
۴۲	۴۲	دفعہ ۳، ایکٹ ۵، ۱۸۴۳ء	.	۵۲
۴۴	۴۳	مقررہ بالنسب علی الغیر	.	۵۳
.	۴۴	فصل پانچویں - مسئلہ رد	.	.
.	۴۴	رد - حق شوہر یا زوجہ	.	۵۴
۴۶	۴۵	اشخاص جو رد پاتے ہیں	.	۵۵
.	۴۶	دوسری میراث	.	۵۶
.	۴۷	فصل چھٹی - مسئلہ عول	.	.
.	.	سنت جماعت کا قاعدہ	.	۵۷
۴۸	.	شیعوں کا قاعدہ	.	۵۸
.	۴۸	فصل ساتویں - اولاد بعد الموت وغیرہ	.	.
.	.	مدت عدۃ	.	۵۹
۴۹	۴۸	آفت ناگہانی کی موت	.	۶۰
.	۴۹	اشخاص منقولہ قول مالکیہ	.	۶۱
.	.	اصول شیعہ - اصول شافعی	.	۶۲
.	.	قانون شہادت ہندو دفعہ (۱۰۷)	.	۶۳
.	.	" " " (۱۰۸)	.	۶۴
۵۰	.	واضعان قانون کا مدعا	.	۶۵
.	۵۰	باب سوم شیعوں کا قانون وراثت - فصل پہلی - اقسام وراثت	.	.
۵۱	.	حق وراثت مطابق قانون شیعہ	.	۶۶
.	۵۱	اقربائے نسبی کے تین طبقات	.	۶۷
۵۲	.	سلسلہ توریث	.	۶۸
.	۵۲	فرق مابین قواعد نسبی اور شیعہ	.	۶۹
۵۳	.	قرابت سلبی	.	۷۰

نمبر	نمبر	مضمون	نمبر	نمبر
۰	۵۳	نقشہ تقسیم میلٹ موافق مذہب شیعہ	۰	۷۱
۰	۵۴	فصل دوسری اقسام اقربائے نسبی	۰	۰
۵۵	۵۵	اقربائے نسبی کے تین طبقات ہیں	۰	۷۲
۵۶	۵۵	مرد اور عورتوں کے حصے عام قاعدہ	۰	۷۳
۰	۵۶	اقربائے پدری و اقربائے مادری	۰	۷۴
۵۷	۵۷	ناقص القرابت	۰	۷۵
۵۹	۵۷	شوہر اور زوجہ کبھی محرم الارث نہیں ہوتے	۰	۷۶
۶۰	۵۹	باب چہارم۔ موانع الارث	۰	۰
۰	۶۰	کفر۔ اس کا مفہوم	۰	۷۷
۶۱	۶۰	ایکٹ ۲۱ ۱۸۵۰ء	۰	۷۸
۶۲	۶۱	قاعدہ متعلق بہ ارتداد کی تسخیر	۰	۷۹
۰	۶۲	قتل انسان اہل سنت کا قول	۰	۸۰
۰	۶۲	شیعوں کا قول	۰	۸۱
۶۳	۶۲	رقیت (غلامی)	۰	۸۲
۰	۶۳	حصہ دوم۔ قانون تعلق حیثیت باب اول حیثیت ولد الحلال فصل پہلی منشاء	۰	۰
۰	۶۳	قیاس متعلق صحت نسب	۰	۸۳
۶۵	۶۳	اقل مدت حل	۰	۸۴
۰	۶۵	شوہر کا حق انکار	۰	۸۵
۰	۶۵	کارردائی قانونی	۰	۸۶
۶۶	۶۵	قانون انگلستان اور شرع محمدی میں صحت نسب کا قیاس	۰	۸۷
۰	۶۶	اشرت الدولہ احمد حسین خاں بنام مہدی حسین خاں	۰	۸۸
۰	۶۷	ولد الحلال کا قیاس کیونکر پیدا ہوتا ہے	۰	۸۹
۶۸	۶۷	فرق مابین نکاح فاسد و نکاح باطل	۰	۹۰

صفحہ نمبر	صفحہ نمبر	مضمون	صفحہ نمبر	صفحہ نمبر
۰	۶۸	عزیز النساء خانم بنام کریم النساء خاتون	۰	۹۱
۶۹	۷۰	نکاح فاسد کی اولاد کا حق توریث	۰	۹۲
۰	۶۹	صحت نسب کے متعلق شیعوں کا قانون	۰	۹۳
۰	۷۰	شیعوں کا قانون دربارہ ولد الحرام	۰	۹۴
۷۰	۷۱	شیعوں کا قانون دربارہ ولد الحرام	۰	۹۵
۰	۷۰	قطع نسب بذریعہ کارروائی عدالت	۰	۹۶
۰	۷۱	دائمی یکجائی استمرار مباشرت	۰	۹۷
۰	۷۱	فصل دوسری تبیین بذریعہ اقرار	۰	۰
۷۳	۷۲	اقرار	۰	۹۸
۷۴	۷۳	اقرار کے نتائج قانونی	۰	۹۹
۷۵	۷۴	قیاس نسب کے پیدا ہونے کے لیے تعلق زناشوئی کا مستقل ہونا لازم ہے	۰	۱۰۰
۰	۷۵	کتحداء عورت کا اقرار شیعوں کا قانون شیعوں کا قول	۰	۱۰۱
۷۶	۷۶	ولدیت کے سوائے دوسری قسم کی قرابتوں کی بابت اقرار	۰	۱۰۲
۰	۷۶	باب دوم اختیار پدری (ولایت جبری) نکاح کی بابت ولایت جبری	۰	۰
۰	۷۷	اولاد کے نکاح کی نسبت باپ کا اختیار	۰	۱۰۳
۰	۷۷	قیاس بلوغ - بلوغ نکاح	۰	۱۰۴
۰	۷۷	خفی اور ضعیف مسائل	۰	۱۰۵
۷۸	۷۸	مالکیہ اور شافعیہ کا قول	۰	۱۰۶
۰	۷۸	باپ کی نااہلیت یا عدم قابلیت	۰	۱۰۷
۰	۷۹	غیر مناسب و ناشرایعہ نکاح کی نسبت قاضی کا حکم اتنا ہی جاری کرنا	۰	۱۰۸
۰	۷۹	حد بلوغ کو پہنچنے کے بعد نابالغ کا معاہدہ نکاح کو نسخ کرنا اختیار	۰	۱۰۹
۰	۸۰	باب سوم - بچوں کی حراست یعنی حق حضانت	۰	۰
۰	۸۰	نابالغ کی ولایت - ذات - ماں کا سب سے بڑا حکم اولاد نابالغ کیلئے	۰	۱۱۰

نمبر شمار	نمبر	مضمون	نمبر شمار
۱۱۱	۸۰	لڑکیوں کی ولایت ذات کا حق۔ اس کی بابت مسلمانوں کے فتویٰ اختلاف	۸۱
۱۱۲	۸۱	قول خنیفہ اولاد ذکر کی ولایت ذات کی نسبت ماں کا حق	۰
۱۱۳	۸۱	شیعوں کا قول	۰
۱۱۴	۸۱	اشخاص متقی ولایت (ذات) اقوال خنیفہ	۸۳
۱۱۵	۸۳	سقوط حق مضانت	۸۴
۱۱۶	۸۴	اولاد حرام اور لقیط کی حراست	۰
۰	۸۵	باب چہارم۔ نکاح اور تناکین کی حیثیت فصل سہلی قابلیت اور طرز و مہر	۰
۱۱۷	۸۵	نکاح ایک قسم کا معاہدہ ہے۔	۰
۱۱۸	۸۵	قابلیت فریقین نکاح	۸۷
۰	۸۷	فصل دوسری۔ موانع شرعی یا اسباب تحریم نکاح	۰
۱۱۹	۸۸	اسباب تحریم بر بنائے قرابت	۸۸
۱۲۰	۸۸	حرام تعلق کے سبب سے مصاہرت کا پیدا ہونا	۸۹
۱۲۱	۸۹	مسلم کا غیر مسلم سے نکاح کرنا	۰
۱۲۲	۹۰	مسلمہ کا غیر مسلم کے ساتھ نکاح کرنا۔ سنت جماعت کے اقوال	۹۰
۱۲۳	۹۰	اقوال مذہب شیعہ	۰
۰	۹۱	فصل تیسری۔ طرز (یا صورت) نکاح	۹۱
۱۲۴	۹۱	گواہوں کی موجودگی	۹۲
۰	۹۲	فصل چوتھی ثبوت نکاح	۰
۱۲۵	۹۲	طریقہ انبات نکاح	۰
۱۲۶	۹۳	شہاچ جو نکاح سے برآمد ہوتے ہیں	۰
۰	۹۴	فصل پانچویں۔ نان و نفقہ	۹۶
۰	۹۶	فصل چھٹی۔ غیر مشروع اور ناجائز نکاح	۰
۱۲۷	۹۶	تعلقات ناجائز	۰

صفحہ نمبر	صفحہ نمبر	مضمون	صفحہ نمبر	صفحہ نمبر
۰	۹۷	تمثیل	۰	۱۲۸
۰	۱۱	نکاح ناجائز	۰	۱۲۹
۰	۹۸	فصل ساتویں - خیال بلوغ	۰	۰
۰	۱۱	نکاح نابالغ - حد بلوغ کو پہنچنے کے بعد نابالغ کا اختیار تنہا	۰	۱۳۰
۹۹	۱۱	اقوال سنی و شیعہ	۰	۱۳۱
۱۰۰	۹۹	عدالت سے تنہا نکاح کے اختیار کے استقرار کرنے کی ضرورت کا	۰	۱۳۲
۰	۱۰۰	شیعوں کا قانون	۰	۱۳۳
۱۰۲	۱۰۰	فصل آٹھویں - متعہ یا عقد عارضی	۰	۰
۰	۱۰۲	قول خفیہ	۰	۱۳۴
۰	۱۱	فصل نویں - تبدیل مذہب (مرتد ہونے) کا اثر نکاح پر	۰	۰
۰	۱۰۳	ترک اسلام	۰	۱۳۵
۱۰۱	۱۰۴	اسلام اختیار کرنا	۰	۱۳۶
۰	۱۰۶	باب پنجم - فعل پہلی - مشاہدات عام	۰	۰
۰	۱۰۷	جو از نکاح کسی مرتع معاہدہ مہر پر منحصر نہیں ہے	۰	۱۳۷
۰	۱۱	فصل دوسری - اقسام مہر	۰	۰
۱۰۸	۱۱	مہر الثمن	۰	۱۳۸
۰	۱۰۸	ادائی مہر کی مدت	۰	۱۳۹
۰	۱۱	شیعوں کا قول	۰	۱۴۰
۰	۱۰۹	انفسانہ نکاح قبل تکمیل	۰	۱۴۱
۱۱۱	۱۱	زوجہ کا حق انکار ہم بستری	۰	۱۴۲
۱۱۲	۱۱۱	عروض نامہ	۰	۱۴۳
۰	۱۱۲	باب ششم - نسخ عقد نکاح - پہلی فصل - مشاہدات عام	۰	۰
۰	۱۱	طرفین کا معاہدہ نکاح کے نسخ کرنے کا اختیار	۰	۱۴۴

صفحہ نمبر	مضمون	صفحہ نمبر
۱۱۳	اختیارات قاضی	۱۴۵
۰	قول مقنن	۱۴۶
۱۱۴	دوسری فصل - طلاق	۱۴۷
۰	غیر مناسب طلاق	۱۴۸
۰	طلاق بائن اور طلاق رجعی	۱۴۸
۰	طلاق رجعی کا اثر قانونی	۱۴۹
۰	غرض و غایت قاعدہ مذکور	۱۵۰
۱۱۶	قول سنت جماعت جو از طلاق بالکناہ	۱۵۱
۰	شیعوں کا قول عدم جو از طلاق بالکناہ	۱۵۲
۰	عدم ضرورت حضوری زوجہ	۱۵۳
۰	تیسری فصل - قابلیت طلاق	۱۵۴
۰	مذہب شیعہ - شرائط جو از طلاق	۱۵۴
۰	اقوال سنت جماعت	۱۵۵
۰	مذہب شیعہ ضرورت شہادت	۱۵۶
۰	سنیوں کا قول	۱۵۷
۱۱۹	طلاق بذریعہ تفویض	۱۵۸
۰	فصل چوتھی - خلع و مبارات	۱۵۹
۱۲۱	مبارات	۱۶۰
۰	فصل پانچویں - تفرق اصول	۱۶۱
۱۲۲	عدۃ	۱۶۲
۰	دعوی استرداد حقوق زوجیت	۱۶۳
۱۲۳	لعان کی کارروائی	۱۶۳
۰	ساتواں باب حیثیت نابالغی - پہلی فصل - حد بلوغ	

صفحہ نمبر	صفحہ نمبر	مضمون	صفحہ نمبر	صفحہ نمبر
۰	۱۲۳	حد بلوغ	۰	۱۶۴
۱۲۴	"	قیاس بلوغ	۰	۱۶۵
۰	۱۲۴	دوسری فصل - ولایت یا اتالیقی	۰	۱۶۶
۱۲۵	"	باب کا قدرتی دلی ہونا	۰	۱۶۷
۰	۱۲۵	باب کے اختیارات	۰	۱۶۸
۱۲۷	"	ماں	۰	۱۶۹
۰	۱۲۷	ولی وصیتی	۰	۱۷۰
۱۲۹	"	اختیار ولی نسبت بیع	۰	۱۷۱
۰	۱۳۰	تیسری فصل - نفقہ اولاد	۰	۱۷۲
۰	"	نفقہ اولاد	۰	۱۷۳
۰	۱۳۱	حصہ سوم - قانون متعلق جائیداد - باب اول - فصل اول - مشاہدات عام	۰	۱۷۴
۱۳۲	"	فصل دوم - رہبہ	۰	۱۷۵
۰	۱۳۲	رہبہ مطلق	۰	۱۷۶
۱۳۳	"	قابلیت رہبہ کرنے کی	۰	۱۷۷
۰	۱۳۳	رہبہ قبول کرنے کی قابلیت	۰	۱۷۸
۱۳۴	"	تعریف مرض الموت	۰	۱۷۹
۰	۱۳۴	رہبہ مرض الموت کا اثر	۰	۱۸۰
۰	"	فصل سوم - موہوب یا دہ چیز جو رہبہ کی جائے	۰	۱۸۱
۱۳۵	"	موہوب	۰	۱۸۲
۱۳۶	۱۳۵	نا قابل تقسیم شے کے جزو غیر منقسمہ کا رہبہ	۰	۱۸۳
۰	۱۳۶	تعریف مشاع	۰	۱۸۴
۰	"	جائیداد قابل تقسیم کا دو شخصوں کو مشترکاً رہبہ کرنا	۰	۱۸۵
۱۳۸	۱۳۷	مشاع کے متعلق اشعیوں کا قول	۰	۱۸۶

صفحہ نمبر	صفحہ نمبر	مضمون	صفحہ نمبر	صفحہ نمبر
۰	۱۳۸	فصل چہارم - شرائط جازبہ		
۱۳۹	۰	مسئلہ مقابضت	۱۸۳	۰
۰	۱۳۹	والدین میں سے کسی ایک کا اولاد ناجائز کے حق میں ہبہ کرنا	۱۸۴	۰
۱۴۰	۰	دلائل غیر - عطا بہ صغیر	۱۸۵	۰
۱۴۱	۱۴۰	تبدیل قبضہ - اس کا مفہوم اور دائرہ عمل	۱۸۶	۰
۱۴۲	۱۴۱	وصولیابی قرضہ	۱۸۷	۰
۰	۱۴۲	فصل پنجم - ہبہ مشروط		
۱۴۳	۰	ہبہ مشروط	۱۸۸	۰
۰	۱۴۳	ہبہ مع الشرط	۱۸۹	۰
۰	۱۴۴	ہبہ بشرط العوض	۱۹۰	۰
۰	۰	شرع امامیہ - جائداد حین حیات یا عمرہ		
۰	۰	فصل ششم - تنسیخ ہبہ		
۱۴۵	۰	کن صورتوں میں تنسیخ ہبہ جائز ہے	۱۹۱	۰
۰	۱۴۵	واہب کا اختیار حق شخصی ہے	۱۹۲	۰
۱۴۶	۰	قیمت محبوب میں اضافہ	۱۹۳	۰
۰	۱۴۶	اقوال امامیہ	۱۹۴	۰
۰	۱۴۷	فصل ہفتم - ہبہ بالعوض		
۱۴۸	۰	ہبہ بالعوض میں تحویل قبضہ کی ضرورت نہیں	۱۹۵	۰
۱۴۹	۱۴۸	ہبہ بشرط العوض	۱۹۶	۰
۰	۱۴۹	قانون وقف - فصل اول - مشاہدات عام		
۱۵۰	۰	لفظ وقف کا مفہوم	۱۹۷	۰
۰	۱۵۰	واقف یا نذر کرنے والا	۱۹۸	۰
۱۵۱	۰	وقف کے واسطے کسی خاص صیغہ اور الفاظ کے کہنے کی ضرورت نہیں	۱۹۹	۰

صفحہ نمبر	صفحہ نمبر	مضمون	صفحہ نمبر
۱۵۲	۱۵۱	شرائط جواز شعلق واقف	۲۰۰
۱۵۲	۱۵۲	شرع اہل تشیع جواز وقف کے واسطے تحویل قبضہ کی ضرورت نہیں	۲۰۱
۱۵۲	۱۵۳	شرع امامیہ شرائط شعلق تبدیل قبضہ	۲۰۲
۱۵۲	۱۵۴	شرع حنفی - وقف میں لفظ دوام کے اظہار کی ضرورت نہیں	۲۰۳
۱۵۲	۱۵۴	شرع امامیہ - دائمی غرض کا اظہار کرنا لازم ہے	۲۰۴
۱۵۲	۱۵۴	قول امامیہ - بجز خاص صورتوں کے سپردگی موقوف بہ متولی ضروری ہے	۲۰۵
۱۵۵	۱۵۵	کن پیزوں کا وقف ہو سکتا ہے	۲۰۶
۱۵۶	۱۵۶	جائداد مرہونہ کا وقف جائز ہے	۲۰۷
۱۵۶	۱۵۶	فصل دوم - اقسام وقف	۲۰۸
۱۵۶	۱۵۶	وقف کی تین قسمیں ہیں	۲۰۸
۱۵۷	۱۵۷	کن امور کے واسطے وقف ہو سکتا ہے	۲۰۹
۱۵۷	۱۵۷	شرع حنفیہ میں واقف مامون ایہ ہو سکتا ہے	۲۱۰
۱۵۷	۱۵۷	اقوال شیعہ	۲۱۱
۱۵۷	۱۵۷	شرع حنفی - عام اصول	۲۱۲
۱۵۸	۱۵۸	پرورش اولاد کے لئے وقف کرنا کار خیر ہے	۲۱۳
۱۵۸	۱۵۸	قول ابو یوسف - قاعدہ مسلمہ	۲۱۴
۱۶۰	۱۵۹	ابوالفتح محمد اسحاق بنام رسو مائے دھرم جو دھری	۲۱۵
۱۶۰	۱۶۰	میر محمد اسماعیل خاں بنام ساشی چون گھوش	۲۱۶
۱۶۱	۱۶۱	مقام عبادت سے کس طرح واقف کی ملکیت زائل ہوتی ہے	۲۱۷
۱۶۱	۱۶۱	قبرستان کے متعلق ملکیت کا زائل ہونا	۲۱۸
۱۶۲	۱۶۲	فصل سوم - وقف خالقہ وغیرہ	۲۱۹
۱۶۲	۱۶۲	مسئلہ تعبیر اوقات اسلام	۲۱۹
۱۶۳	۱۶۳	فصل چہارم - متولی	۲۲۰

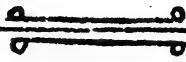
صفحہ نمبر	مضمون	صفحہ نمبر
۱۶۳	تولیت	۲۲۰
۱۶۴	اختیارات حج یا قاضی	۲۲۱
۱۶۵	موقوف علیہم کا اختیار تقرر متولی	۲۲۲
۱۶۶	عورت متولی بن سکتی ہے	۲۲۳
۱۶۷	متولی اپنی جگہ پر بشرطیکہ اس کے اختیارات عام نہوں دوسرے کا تقرر نہیں کر سکتا	۲۲۴
۱۶۸	لیکن وقت مرگ یا ناقابلیت کار کی صورت میں اپنا قائم مقام تقرر کر سکتا ہے	۲۲۵
۱۶۹	انتقال جائداد موقوفہ ناجائز ہے	۲۲۶
۱۷۰	متولی بجز اجازت صریح واقف جائداد موقوفہ کو زیر بانہیں کر سکتا	۲۲۷
۱۷۱	فصل پنجم - اصول متفرق	
۱۷۲	فصل ششم - حق ناش	
۱۷۳	موقوف علیہ کا احق و دعویٰ	۲۲۸
۱۷۴	فصل ہفتم - ہدایات واقف	
۱۷۵	ہدایات واقف	۲۲۹
۱۷۶	حج کا اختیار تیزی	۲۳۰
۱۷۷	باب سوم - وصیت - مشاہدات عام	
۱۷۸	انتقال جائداد بذریعہ وصیت کا کس طرح نفاذ ہوتا ہے	۲۳۱
۱۷۹	جواز وصیت لسانی	۲۳۲
۱۸۰	جواز وصیت بالاشارہ	۲۳۳
۱۸۱	فصل دوم - وصیت میں موصی کی قابلیت	
۱۸۲	فصل سوم - کن لوگوں کے واسطے وصیت ہو سکتی ہے	
۱۸۳	فصل چارم - تسخیر وصیت	
۱۸۴	قابلیت تسخیر	۲۳۴
۱۸۵	قبولیت موصی بہ	۲۳۵

نمبر	نمبر	مضمون	نمبر
۰	۱۷۸	فصل پنجم - تقرروہی	
۱۷۹	"	کون کون تو کسی ہو سکتے ہیں	۲۳۶
۱۸۰	۱۷۹	غیر مسلم جو سلطنت اسلام کی رعیت ہو وہی مقرر ہو سکتا ہے	۲۳۷
۰	۱۸۰	وہی کی حیثیت ثانوی	۲۳۸
۱۸۱	"	فصل ششم - اختیارات وہی	
۱۸۳	۱۸۱	احکام شرعی محمدی	۲۳۹
۰	۱۸۳	باب چہارم - قانون شفع - فصل اول - مشاہدات عام	
۱۸۴	"	حق شفع شرع مقامات میں نافذ ہو سکتا ہے	۲۴۰
۱۸۵	۱۸۴	شفع کس قسم کی جائداد سے متعلق ہوتا ہے	۲۴۱
۰	۱۸۵	فصل دوم - مدعیان حق شفع	
۱۸۶	"	تین قسم کے لوگ شفع کے مستحق ہیں	۲۴۲
۱۸۷	۱۸۶	بڑی جائدادوں یا علاقوں کے متعلق شفع نہیں پیدا ہوتی	۲۴۳
۰	۱۸۷	فصل سوم - شرائط جواز شفع	
۰	"	امور ضروری متعلق دعویٰ شفع	۲۴۴
۱۹۰	"	طلب مواثبت	۲۴۵
۰	۱۹۰	مدعی کو اضافہ بیعہ کا معاوضہ بشرطیکہ وہ ملحقیات نہ ہو اور اگر نا لازم ہے	۲۴۶
۰	۱۹۱	فصل چہارم - مسائل متفرق	
۱۹۲	"	مشتري کا مسلمان ہونا ضروری نہیں ہے	۲۴۷
۱۹۳	۱۹۲	حصہ داروں کی بیع میں حصہ داران شریک کے حقوق	۲۴۸
۱۹۴	۱۹۳	اصول شرع محمدی	۲۴۹
۱۹۵	۱۹۴	دست برداری حق	۲۵۰
۰	۱۹۵	شفع کا حق شخصی ہے	۲۵۱
۱۹۶	"	ازالہ حق	۲۵۲

صفحہ نمبر	صفحہ نمبر	مضمون	صفحہ نمبر
۰	۱۹۶	شفیع کا مالک جامدا ہونا لازم ہے	۲۵۳
۱۹۷	"	ہنس و بیوہ	۲۵۴
۰	۱۹۷	حق شفیع جو واجب العرض کی رو سے پیدا ہوتا ہے	۲۵۵
۰	"	شفیع مبیعہ کی تقسیم نہیں کر سکتا	۲۵۶
۰	۱۹۸	تدبیر سقوط حق شفیع	۲۵۷
۰	"	میعاد دعوئے	۲۵۸
۰	۱۹۹	باب پنجم - بیع فصل اول - مشاورات عام	۲۵۹
۰	"	تعریف بیع	۲۶۰
۰	۲۰۰	اقسام بیع	۲۶۱
۲۰۱	"	بدل	۲۶۲
۰	۲۰۱	رجاب و قبول	۲۶۳
۰	"	فصل دوم - اختیار تکیل بیع	۲۶۴
۲۰۲	"	فرقین کا اختیار تکیل بیع	۲۶۵
۰	۲۰۳	مشتري کا سبب کو فروخت کرنے کا اختیار	۲۶۶
۲۰۴	"	مشتري کا اختیار کیونکر منسوخ ہوتا ہے	۲۶۷
۲۰۵	۲۰۴	حق مشتري نسبت تاوان	۲۶۸
۲۱۰	۲۰۶	ضمیمہ (۱) - ذوی الفروض - باپ ماں اور بیٹی	
۰	۲۱۱	ضمیمہ (۲) - عصبات	
۲۱۳	"	ضمیمہ (۳) - محرمات شرعیہ	
۰	۲۱۳	ضمیمہ (۴) - اہل کتاب	
۰	۲۱۴	ضمیمہ (۵) - تفویض	
۲۱۵	"	ضمیمہ (۶) - ایلاء اور ظہار	
۲۱۶	۲۱۵	ضمیمہ (۷) - ہبہ و قرضہ یعنی برات	

نمبر شمار	نمبر شمار	مضمون	نمبر شمار
	۲۱۶	ضمیمہ (۸)۔ دعویٰ بطلان انتقال جائیداد موقوفہ	۲۱۷
	۲۱۷	ضمیمہ (۹) وصیت	۲۱۸
	۲۱۸	ضمیمہ (۱۰)۔ وقف مال و زر۔ جائیداد ہبہ قسم	۲۲۲

تمہید



ہند میں شرع اسلام | مسلمانوں کی حکومت کے ساتھ ہندوستان میں شرع محمدی کی
 کا نفاذ۔ اشاعت ہوئی لیکن اس کے نفاذ و رواج نے ہندو باشندوں
 کے مذہب و قانون رسوم و ادارات میں کسی قسم کا تغیر نہیں
 پیدا کیا بلکہ انھیں مثل سابق اپنے مذہبی و معاشرتی طریقوں پر چلنے کی کامل آزادی
 چھل رہی۔ موجودہ زمانے میں تختینا سات کرواہل ہندوین اسلام کے پیرو ہیں
 اور کشور ہند کا کوئی حصہ ایسا نہیں جو رسول عربی کے معتقدین سے آباؤ نہ ہو۔ چونکہ
 مسلمان کی جائداد خواہ وہ ملک کے کسی حصہ میں واقع ہو جب وراثت کے ذریعہ سے
 ایک دوسرے کو منتقل ہوتی ہے اور جو حقوق و املاک کہ اہل اسلام بشکل وصیت
 وغیرہ منتقل کرتے ہیں وہ بالکل ان کے قانون شخصی کے تابع ہیں اس لئے مسلمانوں کو
 اس بات سے واقف ہونا نہایت ضرور ہے کہ ہند کی برطانوی حکومت نے
 کن قواعد کے ماتحت مسلمانوں کے قانون دیوانی کا کس قدر حصہ جائز و بحال رکھا ہے۔
 جواز رسم | فقہ اسلام بذات خود کسی رسم کو جو اس کے احکام و اصول کے
 منافی و متعارض ہو جائز نہیں رکھتی۔

اس پر بھی ہند کے بعض اضلاع اور شہروں میں ایسے رسوم پائے جاتے ہیں جو

عام فقہ اسلام کے مطابق نہیں ہیں۔ ایسے مقامات میں وہاں کی عدالتیں جہاں تک ان کو ان کی سند اور دستور کی رو سے اجازت ہے وہ ان رسوم کی تعمیل کرا کے مسلمانوں کو ان کا پابند کرتی ہیں بشرطیکہ وہ ”الضمان اور اغراض معدلت“ کے متضاد و مخالف نہوں یا ان کے جواز کی ہند کی مجلس وضع قوانین کے کسی قانون کے ذریعہ سے صریحاً مانفت نہ کر دی گئی ہو۔

ان لوگوں کے رسوم قدیمہ کی بجالی کے تصفیہ کے متعلق جو اپنا مذہب ترک کر کے خصوصاً دین اسلام اختیار کرتے ہیں جو ڈیلش کمیٹی کی ایک تجویز کا اقتباس جو مقدمہ ابراہیم بنام ابراہیم صادر ہوئی ذیل میں درج کرنا مناسب معلوم ہوتا ہے۔ ”رسوم ورد اجازت کا تعلق ملک سے اس وقت اور اس حد تک ہو سکتا ہے جب تک اور جس حد تک کہ قانون ان کی اجازت دے۔ چونکہ لوگ رسم و رواج کو اپنی خوشی سے اختیار کرتے ہیں اس لئے جب انھیں منظور ہوتا ہے ان کو ترک بھی کر دیتے ہیں۔۔۔۔۔۔۔۔ اگر کوئی نو عیسائی خاندان اپنے آبا و اجداد کے بعض ان رسوم کو اختیار کرنا چاہے جبکہ وہ اپنے قدیم دین پر قائم تھے تو کیا ان کا یہ فعل ناقابل تغیر اور دائمی ہو سکتا ہے؟ کیا یہ لوگ اور ان کی نسلیں ایسی چیزوں میں جو بذات خود تغیر پذیر ہیں اور ان کے خیالات و جذبات اور ارادوں کے بدل جانے سے اور ضرورتوں کے مجبور کرنے سے تبدیل نہیں کریں گے؟ اگر مذہب جدید کے سبب سے دوسری اور تیسری پشت والوں کے عقیدہ اور روحانیت میں ترقی ہو اور ان کو ان کا نفس ان رسوم کی پیروی کرنے سے ملامت کرے جن کو ان کے باپ دادا مذہب جدید اختیار کرنے کے بعد بھی بجالاتے تھے تو کیا ان ترک کردہ رسوم پر معروضات قانون کا اطلاق ہو کر ان کو اس خاندان کے واجب التعمیل رسوم مان لیا جائے گا؟“

برطانوی دور حکومت | اب میں اس بات کو دکھلانا چاہتا ہوں کہ انگریزی حکومت
میں شرع اسلام نے ان مسلمانان ہند کے لئے جو اس کی رعایا ہیں کس حد
کی بقا۔ | تک شرع اسلام کو باقی رکھا ہے۔ جب انگریزی حکومت کا

ہند میں تسلط ہونے لگا تو اس نے پارلیمنٹ سے ایک واجب التعمیم قانون نافذ کرا کے اہل ہند کو اطمینان دلایا تھا کہ وہ اپنے قوانین اور رسوم سے پوری طرح متمتع ہو سکتے ہیں۔ قانون انگلستان مجریہ ۲۱ سنہ جلوس جارج سوم باب ۷ دفعہ ۱۷ کی رو سے طے پایا ہے کہ کل مقدمات جن کا تعلق اراضی کی وراثت و قائم مقامی، زر لگان اور مال سے ہو اور معاہدہ کی قسم کے جس قدر معاملات صدر عدالت قلعہ ولیم واقع بنگالہ میں دائر ہوں اگر فریقین مقدمہ مسلمان ہوں تو شرع اسلام اور اسلامی رسوم سے اور اگر فریقین ہندو ہوں تو دھرم شاستر و واجبات ہندو کی بنا پر تصفیہ ہوگا اور اگر اس قسم کے کسی مقدمہ میں ایک فریق مسلم اور دوسرا ہندو ہو تو اس کا فیصلہ ”مدعی علیہ کے قانون اور رسوم شخصی پر مبنی ہوگا“

قانون انگلستان مجریہ ۳۳ سنہ جلوس جارج سوم باب ۲۲ دفعہ ۳۱ کے ذریعہ سے مدراس اور بمبئی کی صدر عدالتیں بھی اس قاعدہ کی پابند کی گئی تھیں۔ زمانہ حال کی ہند کی مختلف پرنسپلٹیسیوں کی عدالتوں کی رو سے جن کو سابق کی صدر عدالتوں کے صیغہ دیوانی کے معمولی ابتدائی اختیارات حاصل ہیں اسی قاعدہ کے تابع ہیں۔

مفصلات یا اس رقبہ ملک کے متعلق جو قلعہ ولیم کی صدر عدالت کے صیغہ دیوانی کے معمولی ابتدائی اختیارات و حدود ارضی سے خارج سمجھا جاتا تھا دفعہ ۱۵ ریگولیشن ۱۸۶۳ء کے ذریعہ سے حکم دیا گیا کہ ”وراثت اور جانشینی، نکاح اور ذات (Caste) اور تمام مذہبی رسوم اور ادارات کی نسبت اگر فریقین مقدمہ مسلم ہوں تو حکام عدالت کو تصفیہ میں ان کے عام احکام شرعی کا لحاظ کرنا ہوگا“ اس کے بعد ہی اسی قسم کے قوانین مدراس اور بمبئی کے مفصلات کے متعلق بھی وضع کئے گئے۔

ایکٹ ۱۲ ۱۸۶۷ء کے ذریعہ سے بنگالہ اضلاع شمال و مغربی اور آسام کے

۱۷ ہند کی صدر عدالتوں کی شاہی اسناد میں جو احکام ہندو اور مسلمانوں کی دھرم شاستر اور شرع کے نفاذ و تعمیل کے متعلق درج ہیں ان کی بات حکام عدالت نے بمقدمہ راج۔ ایچ عظیم النسا بیگم بنام کلیمنسٹ ڈیل (۱۸۶۸ء) میں فیصلہ کر دیا۔ دیکھو مدراس ہائی کورٹ رپورٹ جلد ۷ صفحہ ۴۵۸۔

صوبہ کی دیوانی عدالتوں کو اختیارات عطا ہوئے اور ان کے حدود ارضی کا قیام ہوا ہے۔ اس قانون کی دفعہ ۳ کی ذیلی دفعہ ۱ کی رو سے قرار پایا ہے کہ ان کل ابواب کی نسبت جن کی تخصیص اُس میں کر دی گئی ہے شرع محمدی یا دھرم شاستر کی رو سے ”مقدمات کا انحصال ہوگا بجز اُس صورت کے جبکہ مسلمان اور ہندوؤں کے قانون شخصی کے کسی حصہ کو ہند کی مجلس وضع قوانین کے کسی قانون نافذہ نے بدل دیا یا منسوخ کر دیا ہو“

اسی دفعہ کی ذیلی دفعہ ۲ کی عبارت حسب ذیل ہے ”جن اشکال کی بابت ذیلی دفعہ ۱ ساکت ہو یا ملک کے کسی دوسرے قانون سے مدد نہ لے تو عدالت کو اپنی تجویز صادر کرنے میں عدل و انصاف اور (نیک نفسی) پر عمل کرنا لازم ہے“ لیکن مسلمان اور ہندوؤں کے قانون شخصی کے لحاظ سے مندرجہ بالا ذیلی دفعہ ۱) کافی نہیں ہے مثلاً اُس میں ہبہ یا ہبہ بلا معاوضہ تک کا ذکر نہیں کیا گیا ہے اس لئے وہ دفعہ ہند یا مسلمان کے مقدمات ہبہ میں جیسی کہ صورت ہو فیصلہ کی نسبت قاعدہ بتلانے سے ساکت ہے۔ اس بنا پر عدالتوں نے یہ طے کر لیا کہ مجلس وضع قوانین کا نشان ابواب سے جن کی دفعہ ہند میں تخصیص ہوئی ہے ہندوؤں اور مسلمانوں کے شخصی قانون کو متعلق کرنے کا نہیں ہے اور اس اصول پر ان کے انحصال مقدمات کی روش رہی ہے بلکہ عدالتوں نے تاویل کی ہے کہ فریقین مقدمہ کے قانون شخصی کا اطلاق ”عدل گستری“ نصفت اور نیک نفسی کے قاعدہ کے تحت میں دوسرے امور پر بھی ہونا چاہیئے بجز اس صورت کے جبکہ اس طرح کے قانون کی کسی اصلی قانون موضوعہ سے مخالفت پائی جائے۔ چنانچہ عدالتوں نے طے کر دیا ہے کہ ایسے کل مسائل جن کا تعلق ہبہ سے ہو شرع اسلام کے تابع سمجھے جائیں گے

۱۔ ”جائینی، دراشت، تزویج (عقد نکاح) ذات یا کسی مذہبی رسم یا ادارہ“ یہ وہی ابواب ہیں جن کا ذکر دفعہ ۱۱ ریگولیشن ۱۹۳۷ء میں ہے۔

۲۔ ”مورلین سر در بنام بھارلند سردار“ (۱۹۶۲ء) گیمپنبرو کی رپورٹ صفحہ ۱۸۷ یوسف علی بنام کلکٹرافٹ پیپر (۱۹۶۳ء) کلکتہ جلد ۹ صفحہ ۱۳۸۔

اور ان مسائل کا احکام شرعی سے تصفیہ کرنا معدلت، نصفت اور نیک نفسی کے قاعدہ کے خلاف نہیں ہو سکتا۔ اس کے سوائے یہ بھی تجویز ہوئی ہے کہ شرع محمدی کا نفاذ نہ صرف کسی معاملہ کے فریقین پر ہوتا ہے بلکہ اس کا اطلاق ان اشخاص پر بھی کیا جائیگا جو کوئی دوسرا مذہب رکھتے ہوں بشرطیکہ سابق کے فریقین یا کم از کم ان میں سے کسی ایک فریق سے ان کو مقدمہ مذکور میں حق پہنچتا ہو۔

ایکٹ ۱۲۱۸ء کے دفعہ ۳۷ میں ان رسوم کے جواز کی تائید میں کوئی بات نہیں قرار دی گئی ہے جو عام مسائل شرعیہ کے خلاف و منافی ہوں۔ ان پرانے قوانین میں بھی جن کو اس قانون نے منسوخ کیا ہے رسوم خارج از اسلام کی حمایت میں کسی قسم کا حکم نہیں دیا گیا تھا اس لئے صوبہ بنگال کی عدالتوں نے کبھی ایسے رسوم کو جائز نہیں قرار دیا ہے جو شرع اسلام کے مخالف ہوں۔

بمبئی آئین نشان ملک بابت ۱۸۷۸ء پنجاب قوانین ایکٹ (نشان بابت ۱۸۷۸ء) متعلق بہ اختیارات سماعت و حدودارضی عدالتائے دیوانی پنجاب، قانون عدالتائے مدراس (نشان بابت ۱۸۷۳ء)، قانون اضلاع متوسط (نشان بابت ۱۸۷۵ء)، قانون عدالتائے برہما (نشان بابت ۱۸۷۷ء) اور قانون اودھر (نشان بابت ۱۸۷۷ء) میں مجلس وضع قوانین نے بصرحت حکم دیا ہے کہ عدالتیں اپنے فیصلوں کے لئے ان شرائط و رسوم کو

۱۔ عظیم النسابکم بنام کلیمنٹ ڈیل۔ سابق میں ذکر ہو چکا۔

۲۔ سرست خاں بنام قادر داد خاں (۱۸۶۶ء) اگرہ این۔ ڈیلیو نظائر طبعہ کاملہ مطبوعہ ۱۸۶۷ء صفحہ ۳۸ (طبعہ کاملہ کا فیصلہ آئین ۴۱۸۷۳ء دفعہ ۱۵ اور آئین ۳۱۸۷۳ء دفعہ ۱۶) پر مبنی ہے۔ حکیم خاں بنام گل خاں کا سابق میں حوالہ دیا گیا ہے۔ جامیا بنام دیوان (۱۸۶۹ء) الہ آباد جلد ۲۳ صفحہ ۲۰۔

۳۔ قانون ایکٹ ۴۱۸۶۹ء سے منسوخ نہیں ہوا ہے۔

۴۔ دفعہ ۲۶ آئین ۴۱۸۷۳ء کا مطلب و حکم حسب ذیل ہے۔

”تحقیقات مقدمات میں جن چیزوں کا الحاظ کرنا لازم ہے وہ پارلیمنٹ کے ایسے قوانین اور گورنمنٹ (حکومت ہند) کے آئین ہیں جن کا مقدمہ یا اطلاق ہوتا ہو۔ اور جب کسی مقدمہ کے متعلق اس طرح کے قوانین و آئین موجود نہ ہوں تو اس ملک کے رسم کا اطلاق کرنا چاہئے جہاں

قاعدہ تصور کریں ”جو کسی گروہ یا جماعت اشخاص“ کے ہاں رائج ہوں۔

بقیہ جاشیعہ صفحہ گذشتہ :- بنائے دعویٰ پیدا ہوئی ہو اور اگر رسم کا بھی پتہ نہ ملے تو مدعی علیہ کے قانون شخصی سے کام لیا جائے اور اگر مخصوص قانون شخصی درواج بھی ہمدست نہوں تو عدل انصاف اور نیک نفسی پر مقدمہ کی تجویز ہونی چاہئے۔ ”جو اہمیت کہ بیٹی کی عدالت عالیہ (اکی کوٹ) کے فیصلوں میں رسوم کو دی جاتی ہے اس کا سبب اس آئین کے بھی چند مخصوص احکام ہیں۔

دفعہ ۴۱۲ کی عبارت حسب ذیل ہے۔

”دراشت، اناث کی خاص جائداد و املاک از دواج شادی بیاہ، مہر، تنہیت ولایت، نابالغی، غیر صحیح النسبی، تعلقات زناشوئی اور والدین و اولاد کے معاملات باہمی وصیت، ہبہ بذریعہ وصیت، ہبہ، تقسیم یا کسی مذہبی رسم و ادارہ کے مسائل میں تصفیہ کا قاعدہ امداد دیا جائے۔“

(۱) کسی گروہ یا جماعت اشخاص کا رسم جو عدل و انصاف اور نیک نفسی کے منافی نہوں اور جس کو کسی قانون نافذ الوقت یا شخص مقتدر نے کالعدم نہ قرار دیا ہو۔

(۲) شرع محمدی جبکہ فریقین مقدمہ مسلمان ہوں بشرطیکہ اس شرع کا اتنا حصہ جو مجلس وضع قوانین کے کسی قانون کی رو سے نہ بدل دیا گیا یا منسوخ ہوا ہو یا ایسا جزو جو اس ایکٹ کے احکام و مطالب کے مخالف نہوں یا ایسے رسوم سے اس میں ترمیم نہ ہوئی ہو جن کا حوالہ اس دفعہ کے فقرہ بالا میں دیا گیا ہے۔

دفعہ ۴ کا حکم ہے کہ ”اگر بعض اشکال کے لئے اور طے سے مخصوص قانون نہ بنا ہو تو عدالت کو اپنی تجویز عدل و انصاف اور نیک نفسی پر مبنی کرنی ہوگی۔“

دفعہ ۴۱۲ کی عبارتیں ملے کر دیا گیا ہے کہ ان مسائل کے تصفیہ میں جن کا تعلق ”دراشت، اناث کی خاص جائداد، منگنی، عقد، مہر، تنہیت، ولایت، نابالغی، غیر صحیح النسبی، تعلقات زناشوئی اور والدین و اولاد کے معاملات باہمی، وصیت، ہبہ بذریعہ وصیت، ہبہ، تقسیم یا کسی مذہبی رسم یا ادارہ سے ہوا اگر فریقین مسلم ہیں تو شرع محمدی بنا اور وجہ انفصال سمجھی جائے گی بجز اس صورت کے جبکہ شرع مذکور اس جمیع قانون کے احکام و مطالب کے منافی نہوں۔۔۔۔۔ لیکن اگر کسی گروہ یا جماعت اشخاص میں یا کسی مذہب کے ارکین یا خاندان میں ایسے رسم بر عمل ہوتا ہو جو ان لوگوں کے قانون کے مطابق نہوں اور اگر یہ رواج اس قانون کے مطابق نہوں تو اس کا وہی اثر ہوتا جو قانون ملک کا ہے تو ایسی صورتیں اس رسم کو باہمف اس مجموعہ میں اس کے خلاف کسی حکم کے موجود ہونے کے نافذ کرنا ضرور ہے۔“

دفعہ ۴ کا حکم ہے کہ ”جن صورتوں میں دفعہ ۴ ساکت ہو یا بوقت ضرورت ان کے متعلق کوئی دوسرا قانون نافذ ہمدست نہ ہو تو عدالت کو عدل و انصاف و نیک نفسی پر عمل کرنا ہوگا۔“

یہ بات قابل غور ہے کہ مجلس وضع قوانین کے ان تمام قوانین میں جن کا اس فقرہ میں بالا جمل حوالہ دیا گیا ہے صریح احکام اس امر کے متعلق موجود ہیں کہ جس کسی مقدمہ کی بابت کوئی مخصوص قانون ہندست ہنو تو عدالت اس کا تصفیہ ”عدل وانصاف اور نیک نفسی“ کے اصول پر کرے گی۔

ایہ بات یاد رکھنے کے قابل ہے کہ ہند کے کل مسلمانوں پر خواہ وہ از روئے نسب مسلم ہوں کہ نو مسلم شرع اسلام کا نفاذ ہے۔ اس بنا پر میں مناسب سمجھتا ہوں کہ ناظرین

کتاب اسلام اور ایمان کے فرق سے واقف ہو جائیں اگر کوئی شخص اپنے کو مسلم ظاہر کرے یعنی خدا کی توحید اور حضرت محمد مصطفیٰ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کی نبوت کا اقرار باللسان کرتا ہے تو وہ شرع محمدی کا تابع سمجھا جائے گا۔ ہر ایک تنفس کا کلمہ توحید کو پڑھنا جو اصل اصول اور بنائے اسلام متصور ہوتا ہے اُس کے مسلمان قرار پانے کے لئے کافی ہے۔ مسلمان بننے کے لئے کسی شخص کا خواہ مرد ہو کہ عورت اسلام کے کل فروعات اور رسوم کا بجالانا لازم نہیں اور نہ مخصوص اصول و مسائل میں اعتقاد رکھنے کی ضرورت ہے۔ افسوس ہے کہ ہند کی برطانوی عدالتوں نے اکثر موقعوں پر مسلمانوں کے مقدمات کے تصفیہ میں اسلام و ایمان کے امتیاز کو نظر انداز کیا ہے اور ایسی صورتوں میں اپنی حیثیت ایمان کی عدالتیں (Courts of Conscience) قرار دی ہیں۔

۱۵۔ ابراہیم بنام ابراہیم کے مقدمہ میں جس کا اس کتاب کے سابق میں حوالہ دیا گیا ہے اور جو موزر انڈین اپیلز جلد ۹ صفحہ ۲۴۳ پر خالص ہوا ہے لارڈ کننگزڈن کے خیالات و اعتراضات قابل دید ہیں ۱۲۔

۱۶۔ راج بہادر بنام بشن دیال ۱۹۱۲ء الہ آباد جلد ۴ صفحہ ۳۴۳ تجویز ہوئی کہ ”ذریقین مقدمہ کو ہندو یا مسلم قرار دینے میں ایکٹ ۶۱۱ء کی دفعہ ۲۴ (جس کے بجائے اب سیکشن ۱۲ ۱۹۱۶ء کی دفعہ ۳ قائم ہوئی ہے) کے معنوں کے لحاظ سے ہم کو اس کے الفاظ کا

رسوم و تقاریب (یعنی فوعات دین) کی شان مذہبی کے قطع نظر اُن کے متعلق شہادت لینے سے اس امر کی بخوبی تحقیق ہو سکتی ہے کہ اُن کا بجالانے والا دین اسلام کے کس مخصوص فرقہ سے تعلق رکھتا ہے اور کس فرقہ کی شرع کا اُس پر اطلاق کیا جانا چاہئے۔

ہر ایک بالغ و بااختیار مسلم اسلام کے ایک فرقہ سے نکل کر دوسرے میں شامل ہو سکتا ہے۔ تبدیل مذہب و عقیدہ کے لئے کسی رسم و تقریب کے بجالانے کی ضرورت نہیں۔ طریقہ نماز کے ذرا سے تغیر اور شہادتین میں ایک جملہ کی کمی و بیشی سے تبدیل مذہب کا اظہار ہو سکتا ہے۔

سنی اور شیعہ کا باہم | شیعہ اور سنی کا تبدیل مذہب کے بغیر ایک دوسرے کے عقد کرنا جائز ہے | ساتھ عقد کرنا جائز ہو سکتا ہے۔ اگر کوئی سنی عورت کسی شیعہ شوہر سے عقد کر لے تو جو حقوق اس کو اپنے مذہب کی رو سے پہنچتے ہیں وہ ان کو اس طرح کے عقد کے بعد بھی پاسکتی ہے۔ اگر ایسی عورت حضرت امام حسین علیہ السلام کی شہادت سے متعلق اس قسم کی عزاداری وغیرہ کرے جو شیعوں کے گھروں میں ہوتی ہے تو

بقیہ حاشیہ صفحہ گذشتہ: ٹھیک ٹھیک طلاق کرنا اور اُس کا نفاذ صرف ان لوگوں تک محدود رکھنا چاہئے جو ایک یا دوسرے مذہب کے شدید متفقہ ہوں۔ لیکن میں نہایت ادب سے لکھتا ہوں کہ لایق ارکان عدالت عالیہ نے اس طرح رائے قائم کرنے میں غلطی کی ہے۔

۱۔ محمد ابراہیم بنام غلام احمد (۱۸۶۴ء) بمبئی ہائی کورٹ دوولنگز جلد ۱ صفحہ ۲۳۲۔ حیات النساء بنام محمد علیاں صفحہ ۱۸ مورزا ندین اپیلز جلد ۱ صفحہ ۲۲ ملاحظہ ہوا۔ آباد جلد ۱۲ صفحہ ۲۹۰۔

۲۔ کلمہ شہادت کے حسبِ قیل الفاظ ہیں: ”میں گواہی دیتا ہوں کہ اللہ ایک ہے اس کے سوائے کوئی دوسرا خدا نہیں اور میں گواہی دیتا ہوں کہ محمد اُس کے رسول ہیں“ اس میں شیعہ الفاظ ذیل اضافہ کرتے ہیں: ”اور میں گواہی دیتا ہوں کہ علی جو مؤمنین کے امیر (حاکم) اور متقین کے امام (پیشوا) ہیں رسول کے وصی ہیں“

۳۔ حضرت حسین بنام حمید بن سنان ۱۸۸۲ء الہ آباد جلد ۴ صفحہ ۲۰۵ حیات النساء بنام محمد علیاں جس کا اوپر ذکر ہو چکا۔

۴۔ ماہ محرم میں جو عزاداری ہوتی ہے۔

اس سے اُس کے تبدیل مذہب کا ثبوت نہیں مل سکتا۔ تبدیل مذہب اُسی وقت ثابت ہوگا جبکہ وہ شیعہ طریقہ کی نماز اور کلمہ (اظہار عقیدہ) پڑھتی ہو۔

ایک مقدمہ میں کلکتہ ہائی کورٹ نے زیادہ آزادی سے کام لیا ہے۔
 ۱۰ چونکہ ہند میں سنی مسلمانوں کی کثرت ہے اس لئے اگر کسی مقدمہ کے فریقین مسلمان ہوں تو اُن کی نسبت سنت جماعت ہونے کا قیاس کیا جائے گا تاہم انیکہ یہ ثابت نہ کیا جائے کہ کون فریق شیعہ ہے۔ یہ اصول کسی قدر متامل کے ساتھ قبول کرنے کے قابل ہے۔ مثلاً ملک کے بعض حصوں میں سینوں سے زیادہ شیعوں کی آبادی ہے اس لئے ایسے مقامات کے مسلمانوں کی نسبت اس طرح کا قیاس کرنا دشوار ہوگا لہذا میری رائے میں جب مسلمانوں کا مقدمہ عدالت میں پیش ہو تو ہر ایک فریق سے عدالت کو دریافت کر لینا چاہئے کہ اس کا کس فرقہ سے تعلق ہے اور جب فریقین اپنا مذہب ایک دوسرے سے مختلف بتلائیں تو ہر ایک کے ادعائے مذہب کی تائید میں شہادت لے کر اس امر کا تصفیہ کرے کہ امر نزاعی کس فریق کے مذہب کے قانون سے طے ہونا چاہئے۔

مسلم ہونیکا قیاس | جب کسی مجسمہ کے والدین سے ایک شخص مسلم ہو تو شرع محمدی کی رو سے وہ بچہ اُس وقت تک مسلم قیاس کیا جائے گا جب تک کہ وہ کسی دین کے اختیار کرنے کے قابل نہ ہو جائے۔ (یعنی بلوغ کو نہ پہنچے) اور اس کے ورثا کا حق تو ریث قوانین اسلام کے تابع ہوگا بلکہ اس فرقہ اور مذہب کی شرع سے طے پائے گا جس کے معتقد اُس کے والدین ہیں۔

اگرچہ مسلمانوں کے مختلف فرقے ہیں اور وراثت کے لحاظ سے ایک فرقہ کا مسلم دوسرے فرقہ کے مسلم متوفی کا وارث ہوتا ہے لیکن ایسی صورتوں میں وراثت کا تصفیہ اس فرقہ کے اصول و قواعد کے مطابق کیا جاتا ہے

جس سے مورث کا تعلق ہو یا جس مذہب کے مطابق وہ عمل کرتا رہا ہو۔
حق وراثت کی شرع محمدی کی رو سے مسلمان حقوق وراثت سے دست بردار
 دست برداری کا اثر ہو سکتے ہیں اور یہ ضرور نہیں کہ اس قسم کی دست برداری
 بالاعلان کی جائے بلکہ ایک شخص جس کو دوسرے کے
 مقابلہ میں وراثت کی بابت دعویٰ کرنے کا حق حاصل ہے سکوت اختیار کرنے
 یا نالاش دائر کرنے میں احتراز کرنے سے معنًا اپنے حق سے دست کش
 ہو سکتا ہے۔

لیکن اس سوال کا کیا جواب ہے کہ ایک شخص جو دوسرے
 کے بعد زندہ رہنے کی صورت میں اس کا وارث ہو سکتا ہے لیکن
 حق تو ریث کے حاصل ہونے کے قبل یعنی میراث آئندہ سے وہ ہزائنہ حیات
 مورث دست بردار ہو جاتا ہے؟ خانم جان بنام جان بی بی کے مقدمہ
 میں ایک مسلمہ کے دو وارثوں نے اُس کے حین حیات اُن حقوق سے
 جو اُن کو مورثہ کی جائیداد میں ملنے والے تھے ہربنائے معاوضہ دوسرے
 ورثہ کے حق میں ایک دستاویز کی تکمیل کر کے دست برداری کی اور جب
 مورثہ کے مرنے کے بعد ۱۲ سال تک دوسرے ورثہ کے مقابلہ میں سکوت
 اختیار کیا اور بالآخر متوفیہ کی جائیداد سے حصہ شرعی پانے کی نسبت یہ
 دونوں عدالت میں رجوع ہوئے۔ لیکن جب صوبہ بیٹنہ کی عدالت
 کے افسران قانونی سے اس دست برداری کے جواز کی نسبت استفسار
 ہوا تو انھوں نے حسب ذیل جواب تحریر کیا:۔

”دست برداری سے مراد کسی شخص کا اپنے حق محصلہ سے

۱۔ دیکھو حیات النسا بنام محمد علی خاں جس کا سابق میں حوالہ دیا گیا ہے۔
 ۲۔ حرمات النسا بیگم بنام اللہ دیا خاں ۱۹۶۱ء ویکلی رپورٹر پریوی کونسل رولنگز جلد ۱،
 صفحہ ۱۰۸۔ دیکھو اس کو سڈر لینڈ صاحب کے فیصلہ جات پریوی کونسل جلد ۲ صفحہ ۵۶۵ پر۔
 ۳۔ ۱۹۶۲ء ایس۔ ڈی۔ ۱۔ اے رپورٹس جلد ۴ صفحہ ۲۱۰۔ نیس لدین بنام عبدالحسین
 بیٹی جلد ۳ صفحہ ۱۵۵۔

دست کش ہونا ہے یا ایسا شخص کسی دوسرے کے مقابلہ میں دعویٰ یا ناش دائر کرنے سے محترز و ساکت رہے۔ یہ بات بالکل صاف ہے کہ چونکہ اسی مقدمہ کے دو دعوے دار ہیڈیوں کو ان کی ماں کی زندگی میں کسی قسم کا حق تو ریث حاصل نہ تھا اور وہ اپنی ماں کے حین حیات بر بنائے وراثت کسی دوسرے کے مقابلہ میں دعویٰ بھی نہیں کر سکتی تھیں لہذا ان کا اپنی ماں کی زندگی میں حقوق میراث سے دست بردار ہونا کالعدم سمجھا جائے گا اگر اس واقعہ کی حقیقت پر نظر کی جائے تو معلوم ہوتا ہے کہ ایک شخص نے اپنی ایک ایسی شے دوسرے کو دی جس کا وجود ہی نہ تھا۔ اس لئے اس طرح کے معاملہ سے ان کے حقوق وراثت کا جو ان کو ماں کی وفات کے بعد حاصل ہونے والے تھے ازالہ نہیں ہو سکتا اور نہ یہ دست برداری ان کو متوفیہ کا متروکہ پالنے سے مانع ہو سکتی ہے۔ مدعیوں کے بارہ سال تک دعویٰ نہ کرنے سے دعوے کو نمبر پر لینے میں کوئی قانونی مانعت نہیں ہے مادہ صوبہ مذکور کی عدالت کے افسران قانونی کی اس رائے کی صدر عدالت کے افسران قانونی نے توثیق کی اور بعد ازاں ان دونوں عدالتوں نے دوسرے مقدمات میں اس رائے پر عمل کیا۔ لیکن کہنی محمود بنام کہنی محی الدین کے مقدمہ میں مدراس ہائی کورٹ نے ایک معاہدہ کی نسبت جس میں ایک آئندہ کے حق سے بر بنائے معاوضہ دست برداری کی گئی تھی تجویز کی کہ اس طرح کا معاہدہ جائز اور واجب التعمیل ہے۔

اگرچہ فیصلہ بالائیں لائق ججوں کی رائے شرع محمدی کی رو سے جائز نہیں ہے لیکن میری رائے میں اس شخص سے جو

۱۔ معلوم ہوتا ہے کہ اس زمانے میں متروکہ و میراث کی ناشات کے متعلق قانون ہند نہیں بنا تھا اس قسم کے دعووں کی مدت ۱۲ سال قرار پائی ہے۔ از مرم۔

اپنے حق سے دست بردار ہونے کے بعد پھر اُس کا مدعی ہو
 معاوضہ یا بدل جو اُس کو دست برداری سکے لئے دیا جاتا ہے
 واپس لینا چاہئے۔

اصول شرع محمدی حصہ اول شرع متعلق وراثت باب اول مشاہدہ اعام فصل اول

سُنی اور شیعہ | دنیا کے اسلام دو فرقوں میں منقسم ہے سنی اور شیعہ۔ ان دونوں فرقوں کے اصل اختلاف کا باعث مسئلہ امامت ہے جس سے مراد دینی اور دنیوی صدارت اسلام ہے سنی اصول انتخاب کے حامی و موید ہیں اور شیعہ کہتے ہیں کہ امام یا خلیفہ کا تقرر منجانب نبی و امام ہونا چاہئے اور امامت موروثی ہے۔ اس اختلاف کی بنا پر شرع کے دو مختلف نظام یا مکتب بنے ہیں اور اگرچہ دونوں نظام فقہ کی بنیاد احکام قرآنی ہیں لیکن جن اصول کے ذریعہ سے ان احکام کی تکمیل و توسیع ہوئی ہے وہ حضرت پیغمبر اور ان کی آل پاک اور اصحاب کے احادیث و اقوال سے مستنبط ہیں لہذا دونوں فرقوں کی شرع بھی مختلف ہے۔

قانون محمدی کا ماخذ | شیعہ اپنی فقہ کا ماخذ قرآن شریف اور پیغمبرِ برحق کی اُن احادیث کو بتلاتے ہیں جو اُن کی آل کے توسط سے اُن تک پہنچی ہیں اور جس قدر فیصلے اور فتاویٰ اُن کے ائمہ اور مذہبی پیشواؤں سے صادر نہیں ہوئے اُن کی صحت و جواز کو وہ نہیں مانتے۔

سینوں کی شرع کے حسب ذیل ماخذ ہیں:—
(۱) قرآن مجید (۲) سنت یعنی رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا قول و فعل اور آپ کا سکوت، اگر آپ نے کسی بات کے معلوم ہونے پر کیا ہو و نیز قول و فعل صحابہ کرام (۳) اجماع اُمت، یعنی کسی زمانہ میں کسی امر قولی و فعلی پر مسلمانوں کے علما و مجتہدین کا اتفاق کر لینا۔

(۴) قیاس یعنی کسی فرع کا اصل پر حکم اور علت میں اندازہ کرنا۔
فقہ شیعہ کی اشاعت امام جعفر الصادق علیہ السلام سے جن کا دوازدہ ام کے سلسلہ میں شمار کیا جاتا ہے دوسری صدی ہجری میں ہوئی۔ اُس کی کچھ مدت بعد سنت جماعت کی فقہ کے اصول کی تدوین و ترتیب عمل میں آئی اور ان کو قواعد و ضوابط کی شکل میں ڈھالا گیا۔

دراشت کے متعلق جو رسمی توابع زمانہ جاہلیت کے عربوں میں رائج تھے اُن کی پیغمبرِ عربی نے اصلاح فرمائی اور انہی اصلاحات پر شیعوں کی فقہ بنی ہے لیکن سینوں کی فقہ میں عرب کے ایسے رسوم برقرار رکھے گئے ہیں جن کی بنا پر ذوی الارحام محروم اور عصبیات کو میراث پہنچتی تھی۔ خلیفہ معتضد باللہ کے زمانے تک ذوی الارحام یا اناث کے ذریعہ کے رشتہ دار کسی شخص متوفی کی جائداد سے حصہ نہیں پاسکتے تھے بلکہ عصبیات کے موجود نہ رہنے میں جائداد متوفی بحق خلیفہ ضبط ہو جاتی تھی معتضد نے حکم ضبطی کو موقوف کیا اور حکم دیا کہ اگر کسی میت کے ذوی الفروض و عصبیات موجود نہ ہوں تو متوفی کی جائداد اس کے ذوی الارحام نہ کہ خلیفہ کو ملا کرے۔

سینوں کے چار ذیلی فرقے ہیں حنفی، شافعی، مالکی اور حنبلی۔ ان چاروں فرقوں میں نہ صرف مسائل مذہبی اور رسوم وغیرہ میں اختلاف ہے

اہل سنت و جماعت | بلکہ ان کے مسائل فقہی اور اصول شرعی کی تاویلات بھی مختلف ہیں
کے ذیلی فرقے | اس طرح اہل سنت و جماعت کی شرع کے چار ذیلی مذاہب یا نظایات ہیں۔

حنفی المذہب سنی امام ابو حنیفہ کے (جنہوں نے امام جعفر سے
فقہ کی تعلیم پائی تھی) اجتہاد کے مقلد ہیں۔ یہ مذہب کے اصول اجتہاد خود امام ابو حنیفہ
اور ان کے کثیر التعداد شاگردوں کے قائم کردہ ہیں جن میں امام ابو یوسف اور
امام محمد آپ کے شاگرد مشہور ترین علماء مجتہدین ہیں۔ چونکہ ابو یوسف بزمانہ خلیفہ ہارون الرشید
بغداد کے صدر قاضی (قاضی القضاۃ) ہونے کی وجہ سے نقیہ باعمل سمجھے جاتے ہیں
اس لئے اکثر ایسے مسائل شرعی پر جن کا تعلق جائداد کی تقسیم و انتقال سے ہوتا ہے ان کی
رائے مستند اور واجب التعمیل تصور ہوتی ہے۔ ہر چند ہندوستان میں مسلمان زیادہ حنفی ہیں
اس پر بھی گزشتہ چند سال سے ملک میں شافعی مذہب نے بھی خوب ترقی کی ہے۔

امام شافعی کے مقلدین شافعی کہلاتے ہیں امام صاحب نے ملک مصر میں
۱۹۱۹ء عیسوی میں وفات پائی۔ اس فرقہ کے لوگ خصوصاً عرب، مصر اور
شمالی افریقہ میں پائے جاتے ہیں۔ بمبئی کے بواہیر کا ایک جزو اس مذہب کا
پیروہ ہے اور ملایا کے مسلمان بھی شافعی ہیں۔

فرقہ مالکی امام مالک بن انس کا جن کا ۱۹۱۹ء ہجری میں انتقال ہوا
مقلد ہے۔ یہ لوگ عرب اور شمالی افریقہ میں بود و باش رکھتے ہیں۔

امام احمد بن حنبل کے مقلدین حنبلی کہلاتے ہیں اور بہت کم ہیں مگر
حضر موت اور عمان کے خاں خاں حصوں میں یہ لوگ آباد ہیں۔

شیعوں کے بھی چند ذیلی فرقے ہیں لیکن اندلوں لفظ شیعہ کا اطلاق
اثنا عشری یعنی پیروان دوازدہ امام کے لئے مخصوص ہو گیا ہے۔ اور اس بنا پر ان کو
شیعوں کے ذیلی | امامیہ بھی کہتے ہیں۔ اثنا عشری کے بھی دو مختلف فرقے
فرقے | ہیں یعنی صولی و اخباری اور اس وجہ سے ان کے یہاں بھی

سہ اشخاص پر تادمہ نفی ہوئی اور باقی نو گنہ کا مختلف ہونا تحریر فرمایا ہے دیہ صیح نہیں ہے۔ ان نو فرقوں
کی ایک ہی فقہ ہے البتہ فقہی مسائل کے استنباط کرنے کا طریقہ جداگانہ ہے۔ نیز فقہ اصناف نے صولیوں کی جو تعریف
بیان فرمائی ہے وہ اخباریوں پر صادق آتی ہے اور اخباریوں کی جو تعریف کی ہے اس کا مصداق صولی ہیں۔ ۱۲-
س۔ ع۔ ر۔

دو علیحدہ قسم کی فقہ ہے۔ ہولی صرف ان احادیث کو مانتے ہیں جو بہت سخت جانچ اور تحقیق کے بعد صحیح ثابت ہوئی ہیں اور ہول شرع کی تشریح کرنے اور ان کو روزانہ معاملات سے متعلق کرنے میں اپنی رائے کو بہت زیادہ دخل دیتے ہیں اس کے برعکس اخباری شیعہ صرف اپنے مجتہدوں کی رائے اور شرع پر عمل کرتے ہیں۔

مسلمانوں میں ایک اور اہم فرقہ معتزلہ کا ہے۔ اس مذہب کے تابعین اسلام کے دوسرے فرقوں سے بالکل جدا گانہ طرز پر شرع کی فروت معتزلہ تشریح و تاویل کرتے ہیں۔ اس فرقہ کا بانی و اصل بن عطاء ہے جو آٹھویں صدی عیسوی میں گذرا۔

صوبہ بہٹی کے خوجوں کا تعلق فرقہ اسماعیلیہ سے ہے جو شیعوں کا ایک ذیلی فرقہ خیال کیا جاتا ہے اور اکثر بواہیر مذہب اسماعیلیہ کے پیرو ہیں۔ لیکن میراث کے قانون میں وہ بالخصوص ہندوؤں کے رسوم پر عمل کرتے ہیں اور جن مسائل کا تعلق انتقال جائیداد بذریعہ میراث سے ہوتا ہے ان میں وہ فقہ شیعہ کے تابع ہیں۔

اگرچہ اکثر بواہیر مذہب اسماعیلیہ کے پیرو ہیں لیکن وہ خوجوں کے امام کو نہیں مانتے۔ کہتے ہیں کہ ان کا مذہبی پیشوا یمن میں ہے۔ ان کے بھی دو گروہ ہیں سلیمانی اور داؤدی۔ بہر حال یہ لوگ عام شرع محمدی کے اصول کے تابع ہیں۔

جس قدر نظام اسلامی میں مختلف فرقے اور ذیلی فرقے ہیں اسی قدر قانون اور مذہب ان کے عقائد اور شریعتیں بھی جدا گانہ ہیں اس سبب سے نکل کر دوسرے میں شامل ہوتا ہے تو اس کی شریعت سابقہ بدل جاتی ہے

۱۔ ان خیالات کا گجرات کے تعلقہ دھند و کا کے سنی بوروبہر اطلاق نہیں ہو سکتا۔ اصل میں یہ لوگ راجپوت نو مسلم ہیں دیکھو آئندہ حصہ کتاب۔

اور اس کی حیثیت اور جائداد جس کو اس نے بذریعہ وصیت منتقل کی ہو اور میراث شریعت تازہ کے تابع ہو جاتی ہیں۔ مثلاً اگر کوئی شیعہ سنیوں کا عقیدہ اختیار کر لے تو وہ سنیوں کے قانون کے تابع سمجھا جائے گا ایسا ہی ایک حنفی مسلمان شافعی ہو جائے یا ایک اصولی شیعہ اخباری بن جائے تو وہ شافعی یا اصولی مذہب کے جیسی کہ شکل ہو اصول کا پابند متصور ہو گا اور اگر شافعی و اصولی اپنا مذہب ترک کر کے حنفی و اخباری بن جائیں تو اس کے برعکس سمجھا جائے گا۔ اگر اس نقطہ خیال سے دیکھا جائے تو مسلمانوں کا تمام قانون شخصی قانون نظر آئے گا۔

شیعہ اور سنیوں کا سب سے بڑا اختلاف ظاہری ان کے نماز پڑھنے کا طریقہ ہے امامیہ مذہب والے ہاتھ چھوڑ کر (یعنی جب نماز کے لیے کھڑے ہوتے ہیں تو ہاتھوں کو رانوں پر رکھ کر) اور سنت جماعت ہاتھ سامنے کی طرف باندھ کر نماز پڑھتے ہیں۔ حنفی اور شافعی مذہب والوں کا فرق ظاہری یہ ہے کہ پہلے مذہب کے اشخاص نماز پڑھنے میں آمین بالحق اور دوسرے مذہب کے پیر و آمین بالجہر کہتے ہیں۔

چند سال سے ہند کے مسلمانوں میں ایک نیا مذہبی فرقہ نکل آیا ہے اور اُس کے پیرو اپنے کو غیر مقلدین یا نان کن فرسٹ (منحرفین) کہتے ہیں۔ لیکن اُن کے حریف و مخالف (از روئے عناد) ان کو بعض اوقات دہائی کے لقب سے سرفراز کرتے ہیں مگر یہ نام صحیح ہے اور نہ انصاف کا مقتضاء ہے کہ وہ اس طرح نامزد کیئے جائیں۔ اس میں شک نہیں کہ غیر مقلدین کے فرقہ اور اسلام کے کسی مخصوص فرقہ میں مطابقت و مشابہت نہیں پائی جاتی البتہ مذہب شافعی کے عقائد سے اس کے عقائد کسی قدر ملتے جلتے ہیں غیر مقلدین بھی شافعیوں کے مثل آمین بجا کر کہتے ہیں اور اصطلاح میں اسی قسم کی آمین بالجہر کہلاتی ہے اور نماز کے مخصوص ارکان ادا کرنے کے وقت غیر مقلد لوگ اپنے ہاتھوں کو کانوں تک لیجاتے ہیں اور اصطلاح میں یہ فعل رفع یدین کہلاتا ہے۔ بہر حال حنفی اور غیر مقلد کے درمیان متاثر کے متعلق

اس طرح کے جزوی اختلافات ہیں جن کے سبب سے نماز پر کوئی اثر نہیں پڑ سکتا۔
اصولی اختلافات کے سوائے غیر مقلدوں کے ہاں عموماً حنفی مذاہب کا
قانون نافذ ہے۔

مذاہب اربعہ میں اگر ایک فرقہ کا سنی مسلمان دوسرے فرقہ کے
امام کے پیچھے نماز پڑھے تو اس کی نماز جائز ہے۔

دوسری فصل

جائداد موروثی اور قانون اسلام کی رو سے جائداد موروثی اور مکسوبہ میں فرق
مکسوبی میں کوئی فرق نہیں ہے۔ ہر ایک مسلم اپنی جائداد کا خواہ وہ اُس کے
قبضہ میں از روئے وراثت آئی ہو کہ اس نے اسے
اکتساب کیا ہو مالک مطلق سمجھا جاتا ہے۔ وہ اپنی مرضی
کے موافق اس جائداد کو بذریعہ بیع منتقل کر سکتا ہے بشرطیکہ اس طرح کا معاملہ
اس کے حین حیات انجام پایا ہو۔ صرف ان صورتوں میں جبکہ وادہب کی
نیت اپنی وفات کے بعد جائداد یا (حق) کو منتقل کرنے کی ہویا میت نے
اپنی حیات کے آخر وقت یعنی بوقت مرگ کسی شے کو سبب کیا ہو میت
کے ورثا کے حقوق کے لحاظ سے اس کا اپنی جائداد کو منتقل کرنے کا اختیار صرف
ثلث کے حصہ و عطا تک محدود سمجھا جاتا ہے۔

اناث جو درجہ (رشتہ) میں ذکور کے مساوی اور بوقت میراث
موجود رہتی ہیں (یا نیچے رشتہ کی عورتیں جو مردوں کے ساتھ میراث پانے کی
مستحق ہوتی ہیں) ذکور سے کم حصہ پاتی ہیں لیکن ملک و وصیت کے ذریعہ سے

۱۔ فضل کریم بنام حاجی مولا (۱۹۹۱ء) لاہور ٹرانس انڈین اپیلیٹ جلد ۱۸ صفحہ ۵۹ سدر لینڈ ریکورڈرز (نفاذ)
مرتبہ سدر لینڈ صاحب) انڈین لاہور ٹرانس سلسلہ نفاذ کلکتہ جلد ۱۸ صفحہ ۸۴۲۔
۲۔ اسی مقدمہ میں یہ اصول بھی طے پایا ہے۔

جائداد کے منتقل کرنے کے اختیار میں اور جو حق کہ ان کو کسی میت کی میراث میں پہنچتا ہے اُن پر تصرف کرنے میں وہ ذکور کے مساوی سمجھی جاتی ہیں۔
بیوہ اپنے حصہ میں جو اُس کو اُس کے شوہر متوفی کی جائداد میں ملتا ہے مطلق و ناقابل ابطال حق رکھتی ہے یعنی وہ اُس کی ملک مطلق سمجھا جاتا ہے۔

اسی طرح قانون اسلام میں بلحاظ وراثت، جائداد منقولہ و غیر منقولہ میں امتیاز نہیں کیا جاتا ہے لیکن ایک شکل میں اس طرح کا فرق کیا جاتا ہے اور اس کا شیعوں کے قانون سے تعلق ہے۔
مسلمانوں کی نسبت ملک و غیرہ میں اشتراک کا قیاس نہیں ہو سکتا
قیاس شرکت کا | اس پر بھی ہند کے بعض حصوں میں مسلمانوں نے ہندوؤں سے خاندان مشترکہ کے طریقہ کو اختیار کیا ہے اور اکثر ایسے گھرانوں میں جو پہلے ہندو تھے اور بعد ازاں مسلم ہو گئے ابھی تک ان کے قدیم ہندو مراسم جاری ہیں اور اسی بنا پر وہ مشترکہ زندگی بسر کرتے ہیں۔

اس طرح کے مقدمات میں طے پایا ہے کہ فریقین کے حقوق قانونی ہندو خاندان مشترکہ کے اصول کے تابع سمجھے جائیں گے جن مسلمان گھرانوں نے ہندوؤں کے رسوم اختیار کر لیئے یا جن ہندو خاندانوں نے اسلام قبول کرنے کے بعد اپنے ہندو درجات کو جاری رکھا اُن لوگوں نے اپنی ضرورت اور خواہش کے موافق ان قدیم رسوم میں ضرورت تبدیل و ترمیم کی ہے لہذا عدالت اس امر کی پابند ہے اور نہ اس طرح کی پابندی انصاف پر مبنی

۱۔ حکیم خاں بنام گل خاں (۱۸۸۲ء) نظائر قانون ہند سلسلہ کلکتہ جلد ۸ صفحہ ۸۲۳
(نظائر سر لینڈ) کلکتہ جلد ۱۰ صفحہ ۶۰۳ جو الانجش بنام دھرم سنگھ ۱۸۶۶ء موزرائین اپیلز ضمیمہ
صفحہ ۱۹۵۔ ذاکر علی چودھری بنام راجپند اسین ۱۸۸۲ء نظائر قانون ہند سلسلہ کلکتہ جلد ۸ صفحہ ۴۳۱۔
۲۔ حسینہ بی بی بنام خزانہ النساء بی ۱۸۶۹ء ریکل ریپورٹر جلد ۱۱ صفحہ ۴۵۔

ہو سکتی ہے کہ جس قدر قواعد اور قیاسات ہندو خاندان مشترک سے متعلق ہیں ان سب کا اطلاق کسی ایسے مسلم خاندان پر کرے جس کے ارکان مشترک زندگی بسر کرتے ہوں۔^{۱۵}

محض یہ بات کہ ایک مسلم خاندان کی زندگی مشترک ہے اور جائیداد پر ان کا مشترک قبضہ ہے ان قیاسات کو پیدا کرانے کے واسطے کافی نہیں ہو سکتی جو قانون ہندو میں زندگی مشترک سے پیدا ہوتے ہیں۔^{۱۶}

لیکن جس مسلم خاندان کے ارکان مشترک زندگی بسر کرتے ہوں اور یہ معلوم ہو کہ جو جائیداد ان کو مورث اعلیٰ سے ارثاً ملی ہے اس کے وہ مشترک قابض ہیں تو اس خاندان کا رکن منظم جائیداد موروثی کا اپنے کو تنہا مالک نہیں قرار دے سکتا اور نہ دوسرے ارکان کے حقوق کی نسبت قانون مبیعہ کی رو سے تمادی عارض ہونے کا عذر کر سکتا ہے۔

جب ایک ہندو خاندان کٹھی پشت پہلے مسلمان ہوا ہو اور اس خاندان کی ایک سماء وراثت کے متعلق دعویٰ کرے جس کے جواب میں دوسرے ورثہ رواج خاندانی کو پیش کر کے اس کو محروم کرنا چاہیں تو عدالتوں کا فرض ہے کہ اس طرح کے مقدمہ کو شرع محمدی کے مطابق فیصلہ کریں اور اس عذر رواج کو منظور نہ کریں جو شرع مذکور کے خلاف ہو۔^{۱۷}

مداس ہائی کورٹ نے ایک مقدمہ میں تجویز کی ہے کہ اگر متوفی کے ورثہ خاندان کے انات کو میراث سے محروم کرنے کی غرض سے کوئی رواج خاندانی پیش کریں تو بتلانا چاہیے کہ اس خاندان نے سوچ سمجھ کر اس رواج کو اختیار کیا

۱۵۔ صدارت النساء نام مجیدہ خاتون ۱۹۴۸ء فقہائے قانون ہند سلسلہ کلکتہ جلد ۳ صفحہ ۶۹۴۔ اے۔ سی۔ کلکتہ لارپورٹ جلد ۲ صفحہ ۳۰۸ فقہائے قانون ہند سلسلہ کلکتہ جلد ۱۰ صفحہ ۵۶۲۔
۱۶۔ عبدالودود بنام محمد محمد علی ۱۹۴۸ء۔

۱۷۔ حسینہ بی بی بنام عزیز النساء بی بی جس کا حوالہ سابق میں دیا گیا ہے۔
۱۸۔ سمرت خاں بنام قادر خاں ۱۹۶۱ء آگے جلد ۱ (این۔ ڈبلیو۔ بی) ایف۔ بی۔ آر جلد ۳۹ مجلہ ۲۹ صفحہ ۲۹۔
جیہا بنام دیوان ۱۹۶۹ء ایدین لارپورٹس سلسلہ الہ آباد جلد ۳۳ صفحہ ۲۔

اور مثل قانون کے وہ اُسی خاندان میں نافذ ہے اور اُس کے سبب سے وہ کل ضرورتیں پوری ہوتی ہیں جو ایک جائزہ رسم کے اختیار کرنے سے انجام پاسکتی ہیں۔

لیکن ملک کے جن حصوں میں خاندانوں کے بجائے ہندوؤں کی بڑی بڑی آبادیوں نے دین اسلام اختیار کر کے مسائل وراثت میں شاستر پر عمل کیا ہے، اُن کے مقدمات وراثت کا تصفیہ ہول بالا کے خلاف کیا گیا ہے چنانچہ بمبئی کی ہائی کورٹ نے باتبع فیصلہ صدر عدالت بمبئی جو اُس نے خو جوں اور مہینوں کے ایک مشہور مقدمہ میں صادر فرمایا ہے تجویز کی ہے کہ جب

شرع محمدی کے
غرض رسم و رواج کا
نفاذ

ابھی دو فرقوں کے درمیان نزاعات میراث کے فیصلہ کی ضرورت پیش آئے اور کسی ایسے رسم کے متعلق جو دھرم شاستر کے خلاف ہو بذریعہ ثبوت (منجانب مدعی) عدالت کو اطمینان نہ دلایا جائے تو عدالت کو لازم ہے کہ ہندوؤں کے قانون وراثت و جائیشی کے مطابق ان کا تصفیہ کرے۔

یہی اصول تعلقہ دھندو کہ واقع ضلع گجرات کے سنی بوجہروں اور ضلع بروج کے مولے سلام گراسیوں پر اطلاق کیا گیا ہے۔ یہ دونوں فرقے ابتداً راجپوت تھے لیکن انھیں مسلمان ہو کر چند صدیاں گزری ہیں۔

وراثت کے ایسے دعاوی جن کی بنانا جائز رسوم اور اخلاق فیجہ پر رکھی گئی ہو یا جن رسوم کی شرع محمدی سے مماثلت و مذمت کی گئی ہو وہ ناجائز اور خلاف شرع خیال کیے جاتے ہیں۔

لے میرانی بی بنام اولایا نا ۱۸۸۵ء مدراس جلد ۸ صفحہ ۶۴۔

۵ دیکھو ہیرا بائی بنام سونا بائی ۱۸۸۲ء پیری صاحب کے مقدمات مشرق صفحہ ۱۱۰ ہیرا بائی بنام گوربائی ۱۸۸۵ء نظائر بمبئی ہائی کورٹ جلد ۱۲ صفحہ ۲۹۴ رحمت بائی بنام ہیرا بائی ۱۸۸۵ء بمبئی جلد ۳۴ صفحہ ۳۴ عائشہ بائی بنام حاجی طیب ۱۸۸۲ء بمبئی جلد ۹ صفحہ ۱۱۵ محمد صدیق بنام حاجی احمد ۱۸۸۵ء بمبئی جلد ۱ صفحہ ۱۔

مورث (متوفی) کے قابل توریث اور ناقابل توریث قرابتداروں میں امتیاز کرنے کی غرض سے فریقین (یعنی سنی اور شیعہ) میں یہ ایک مسلمہ قاعدہ اصول تفریق ہے کہ جب ایک مسلم کی وفات کے بعد اس کے ایسے دو قرابتدار باقی رہیں جن میں کا ایک دوسرے کے توسط سے میت کا وارث قرار پاتا ہو تو پہلا شخص دوسرے شخص کے حین حیات میراث نہیں پاسکتا مثلاً ایک میت کے ایک لڑکا اور پوتا موجود ہوں تو پوتا جبکہ اس کا باپ زندہ ہے دادا کا وارث نہیں ہو سکتا۔ لیکن اس کلمہ کا ایک استثناء ہے۔ اہل سنت کی شرع کے مطابق ماں کی موجودگی میں میت کے اخیا فی بھائی اور بہنیں محروم الارث نہیں ہو سکتے۔

اسی غرض سے ایک دوسرا قاعدہ بنا ہے یعنی قرابت متبرکہ قرابت بعیدہ کو محروم کرتی ہے۔ اگرچہ یہ قاعدہ پہلے قاعدے میں مضمر ہے لیکن اس کو فریقین مانتے ہیں مگر چونکہ دونوں کے ہاں تقسیم ورثا میں سخت اختلاف ہے اس لئے اس قاعدہ کے اطلاق میں بھی بے انتہا فرق ہے مثلاً سینوں کے ہاں ورثا کی دو قسمیں ہیں یعنی عصبات اور ذوی الفروض اور پھر عصبات اور ذوی الارحام کی ذیلی تقسیم اولاد، اجداد اور مساوی درجہ کے قرابتداروں میں ہوتی ہے۔ ان دونوں قسم کی تقسیم کا مقصد سلسلہ وراثت بتلانا ہے اور اس قاعدہ کا ہر ایک طبقہ کے ورثا پر اطلاق ہوتا ہے لیکن سینوں میں متوفی کی فرع کو اس کی اصل پر ترجیح دیجاتی ہے یعنی ایک متوفی کا بیٹا اس کے باپ پر بحیثیت عصبوت ترجیح پاتا ہے اس لئے دوسرے ذوی الفروض کے حقوق دینے کے بعد جس قدر ترکہ باقی رہتا ہے وہ بربناء عصبوت کل بیٹے کو ملتا ہے مگر باپ کو بربناء عصبوت کچھ نہیں ملتا۔

اسی طرح شیعوں میں ورثا کے تین طبقات ہیں لیکن ان کے ہاں عصبات اور ذوی الارحام کا فرق نہیں ہے۔ ان میں کے ہر ایک طبقہ کی پھر دو شاخیں کی گئی ہیں۔ قاعدہ بالا کا ان تین مختلف طبقات کے ورثا پر اطلاق کیا جاتا ہے لیکن ایک ہی طبقہ کی دو مختلف شاخوں کے

ورثا پر اس کا اطلاق نہیں ہوتا مثلاً میت کے والدین اور اولاد ایک ہی طبقہ اولیٰ کے ورثا ہوتے ہیں اور یہی اس طبقہ کی دو شاخیں بھی ہیں لہذا پرتا اگرچہ وہ میت کے باپ کا حاجب نہیں ہے لیکن دادا یا بھائی پر میراث پانے میں مرجع سمجھا جائے گا باوجود اس کے کہ دونوں قرابت دار اس سے زیادہ میت کے قریب کے عزیز ہیں لیکن ان کا دو مختلف طبقات سے تعلق ہے اس لئے یہ محروم کیئے جائیں گے۔ اسی طرح دادا پوتے کا حاجب نہیں ہو سکتا کیونکہ یہ دونوں ایک ہی طبقہ کی دو شاخیں ہیں۔ اس طرح قاعدہ مذکور کا اطلاق تقسیم ورثا کے تابع ہے یعنی شیعہ اور سنیوں میں جس طرح ورثا کے مختلف طبقات قائم کیئے گئے ہیں ان کے مطابق ہر ایک فرقہ اس کا اپنے ورثا پر اطلاق کرتا ہے اور اسی بنا پر اس کے متعلق دونوں مذہبوں میں اختلاف ہے۔ اس کتاب کے مطالعہ سے بتدریج اس امر کا انکشاف ہو گا کہ اہل تسنن کے یہاں صرف عصبات ذکور کی وراثت میں قرابت قریبہ قرابت بعیدہ کی حاجب ہوتی ہے اس کے برعکس شیعوں میں قاعدہ قرابت کا اطلاق بلا لحاظ طبقہ و جنس ہوتا ہے۔ اگر کوئی شخص فوت ہو اور ورثا میں ایک بھیجتا، ایک فریقین کا عملی اختلاف

بھائی کا پوتا اور اپنا ایک نواسا اپنے بعد چھوڑ جائے تو سنی مذہب کے مطابق گو بھیجتا اور بھائی کا پوتا دونوں عصبہ ہیں مگر اقرب ہونے کی وجہ سے بھیجتا میراث کا مستحق ہو گا اور بھائی کا پوتا محروم رہے گا اور نواسا چونکہ ذمی رحم ہے اس لئے وہ کسی عصبہ کی موجودگی میں مستحق میراث نہ ہو گا۔ اس کے خلاف شیعوں میں نواسا قرابت قریبہ کے سبب سے میت کے ان دوسرے ورثا کا حاجب ہو گا۔

اس طرح متوفی کے پس ماندوں کا حق وراثت بلحاظ حالات بدلتا رہتا ہے۔ اصول متذکرہ صدر کی بنا پر میت کے بعض رشتہ دار بالکل محروم ہو جاتے ہیں اور بعضوں کے حصص کی مقدار دوسرے برابر کے رشتہ داروں کی موجودگی سے خواہ انھیں متروکہ میں حصہ ملے کہ نہ ملے گھٹ جاتی ہے۔ لیکن

سنی اور شیعہ دونوں کے یہاں ایسے ورثا کا ایک طبقہ ہے جو وراثت سے کبھی محروم نہیں ہو سکتا خواہ ان کے سهام میں ایک دوسرے سے کتنا ہی تجاوز کیوں ہو۔ یہ طبقہ ذوی الفروض کہلاتا ہے اور اس میں حسب ذیل قرابت دار شریک ہیں۔

باپ۔ دادا۔ ماں۔ دادی۔ اخیانی بھائی۔ اخیانی بہن۔ بیٹی۔ پوتی، سگی بہن، علاتی بہن۔ زوج اور زوجہ،

لیکن شیعہ اور سنی دونوں کے ہاں ایک عام قاعدہ ہے کہ وہ مسئلہ قائم مقامی کا مسئلہ قائم مقامی کو نہیں مانتے مثلاً اگر الف کے دو لڑکوں میں سے ایک اُس کے سامنے فوت ہو اور کچھ اولاد چھوڑ جائے تو الف کی وفات کے بعد

اس کی وراثت میں یہ اپنے پدر متوفی کی قائم مقام نہیں ہو سکتی۔ بلکہ دادا کی میراث پانے میں اُن کا چچا اُن کا حاجب ہوتا ہے۔ اسی طرح اگر کسی میت کے ایک لڑکے کے دو بیٹے (یعنی دو پوتے) یا بھائی کے دو بیٹے (یعنی دو بھتیجے) اور دوسرے لڑکے یا بھائی کے تین بیٹے (یعنی تین پوتے یا بھتیجے) بوقت وفات موجود ہوں اور اُن کے سوائے کوئی دوسرا قرابت دار نہ تو پانچ پوتوں یا بھتیجوں میں جیسی کہ صورت ہو متروکہ کی تقسیم علی السویہ بالرؤس نہ کہ بالنسب ہوگی۔ لیکن ذوی الارحام کی وراثت میں ایک حد تک اصول قائم مقامی کا لحاظ کیا جاتا ہے مثلاً جب میت کی سوتیلی خالاؤں کو وراثت ملتی ہے تو ان کو میت کی ماں کا پورا حصہ ملتا ہے اس کے علاوہ اس قسم کی اور بھی مثالیں ہیں۔

وراثتِ فرزندِ اکبر کا قاعدہ ایک حد تک شیعہ، شافعی اور مالکی مذاہب میں جاری ہے۔ اُن کے ہاں متوفی کا فرزندِ اکبر متوفی کے گھوڑے، ہتھیار زرہ کبوتر اور قرآن شریف کا تنہا وارث ہوتا ہے اس طرح متوفی کی دوسری اولاد کے مقابل میں اُس کو ایک امتیاز حاصل ہے لیکن اس کے برعکس حنفی مذہب میں اس امر کا مطلق لحاظ نہیں کیا جاتا ہے۔ اہل ہند کے بعض خاندانوں میں

جیسا کہ دنیا کے دوسرے حصوں میں بھی رواج ہے بر بنائے رسم متونی کی پوری جائداد اس کے فرزند اکبر کو ملتی ہے۔

چنانچہ اسمعیلیہ فرقہ وراثتِ فرزند اکبر کے قاعدہ پر عمل کرتا ہے۔ چونکہ قانون ملک کے زیر اثر وراثت اپنے حق وراثت سے مستفید ہوتا ہے اس لیے اگر کوئی شخص اس حق کے حاصل ہونے کے بعد اس سے حق وراثت محصلہ فی الواقع دست بردار ہو جائے تو اس کو اپنے عہد پر سے دست بردار قائم رہنا لازم ہے لیکن جن لوگوں کو وہ حق وراثت ہونے کا اثر دست برداری کرنے والے کے ذریعہ سے پہنچتا ہے اُن پر اس دست برداری کا کوئی اثر نہیں پڑ سکتا ہے بشرطیکہ قانون میعاد سماعت کی رو سے اُن کا حق ارجاع نالاش زائل ہو گیا ہو مثلاً میست کے ورثا میں سے ایک وارث اپنے حصہ میراث سے دست بردار ہو جائے تو وہ اپنے ورثا کو اس حق سے محروم نہیں کر سکتا اور اس لیے اس کی وفات پر اس کے ورثا اس حق کے پانے کا دعویٰ کر سکتے ہیں (لیکن یہ حق بہر نوع قانون میعاد سماعت کے تابع رہے گا) لیکن اگر دست برداری کے معاوضہ میں دست برداری کرنے والے نے کوئی بدل پالیا ہو تو سمجھا جائے گا کہ اُس نے اپنے حق یا جائداد کو اپنی حیات میں دوسروں کو منتقل کر دیا اور اس لیے دست بردار ہونے والے شخص کے ورثا اُس دست برداری کے پابند سمجھے جائیں گے۔

اصل شرع محمدی کی رو سے جس میں تفسیر و شرح کا دخل نہیں ہے ایسے حقوق کا وجود پذیر ہونا ناممکن ہے جو ایک شخص یا چند اشخاص معین کو مالک جائداد کی وفات کے بعد حاصل ہونے والے ہیں یعنی مورث کی زندگی میں ورثاء کو حق تو ریث نہیں پیدا ہوتا اور نہ ورثاء اپنے اس آئندہ کے حق کو کسی دوسرے کو منتقل کر سکتے ہیں بالفاظ دیگر مالک کے حین حیات اُس کے ورثاء اُس کی ملک میں جو اُنہیں میراث میں

شرع محمدی میں ایسے حقوق کا جو کسی شخص نامزد شدہ کے بعد دوسروں کو پہنچتے ہیں لحاظ نہیں کیا جاتا

ملنے والی ہے نہ تو خود کسی قسم کا حق رکھتے ہیں اور نہ اُن حقوق کو جو مورث کی وفات کے بعد اُس کی ملک میں اُنھیں ملنے والے ہیں وہ کسی دوسرے کو منتقل کرنے کے مجاز ہیں۔

لیکن اگر کوئی شخص اس طرح کا انتظام بذریعہ وصیت کرنا چاہے کہ اپنی جائیداد الف کو بدیں شرط ہبہ کرے کہ الف تاحیات اُس پر متصرف رہے اس سے متمتع ہوتا رہے اور اُس کی وفات کے بعد وہ جائیداد الف کے ورثا یا کسی غیر شخص کو ملے تو اُس کے اس انتظام کی نسبت شرع محمدی کی رو سے کوئی امر مانع نہیں ہے۔

فصل تیسری

یہ شرع محمدی کے مطابق میت کے قرضہ جات کی ادائی اور وصایا، اخراجات، تہنیر و تہنیز کی تعمیل کے پہلے میت کے متروکہ سے اس کے تہنیر و تہنیز کے مصارف کا ادا کیا جانا لازم ہے۔ ان اخراجات کو وضع کرنے کے بعد متوفی کے قرضہ کی ادائی ہونی چاہیے اور اس کے بعد متوفی کی وصیت کی بناء پر اگر کوئی جائیداد یا متروکہ سے کوئی حصہ کسی اور کو ہبہ کیا گیا ہو تو اُس کی تعمیل واجب ہوتی ہے اور ان فرائض شرعیہ کی بجا آوری کے بعد میراث ورثا میں تقسیم ہو سکتی ہے۔

مرض الموت کے علاج وغیرہ کے اخراجات غیر مؤدی مثلاً تنخواہ ملازمین اور اجرت اجیران یہ دین میت کے ذمہ ہوتا ہے اس کئی اور دوسرے قرضوں کی ادائی اور وصیت کی تعمیل کے بعد جو مال باقی رہتا ہے وہ اُس کا مال متروکہ ہے۔

ایکٹ ۵۱۸۸ء کی وفات از ۱۰ تا ۱۰۵ کے تابع جن کا تعلق نقل مصدقہ وصیت اور اہتمام ترکہ سے ہے اور جو ملک ہند کے لئے نافذ کیا گیا ہے مسلم متوفی کی جائداد ہے اور اُن کے مطابق اُس کی تقسیم وغیرہ ہوتی ہے اور ان احکام سے شرع محمدی کے مسائل کی بخوبی وضاحت ہو گئی ہے۔ چونکہ کسی مسلمان کو اپنے مال و جائداد سے ایک ثلث سے زیادہ بذریعہ وصیت منتقل کرنے کا شرعاً اختیار نہیں ہے۔

لہذا وصیت کے ذریعہ سے جائداد کا ایک ثلث سے زیادہ ہبہ کرنا جائز نہیں ہو سکتا۔ اسی طرح اگر کسی میت نے وصیت کے ذریعہ سے اپنی جائداد کو منتقل کیا ہو تو بجز ایک ثلث کے دوسرے دو ثلث پر وراثت بلا وصیت کا اطلاق ہوگا۔

شخص مسلم کی وفات کے بعد ہی اُس کی جائداد اس کے ورثاء کو پہنچتی ہے اور ان میں سے ہر ایک شخص اپنے مخصوص حصہ کا خواہ متوفی کی جائداد حق توریث کا منقولہ اور غیر منقولہ کی تقسیم ہونی ہو کہ ہو مالک مطلق پسیدہ ہونا متصور ہوتا ہے۔ جو حق کہ ورثاء کو اس طرح پہنچتا ہے وہ جائداد کی تقسیم اور میت کے قرضہ کی ادائیگی وغیرہ نہیں ہے۔

لیکن شرعاً ستر وکے میں جو متفرق بین قبول ادائیگی ورثاء کو حق پیدا نہیں ہوتا یعنی ورثاء اُس ترکہ کے مالک نہیں ہوتے۔ اہتمام ترکہ کے زمانہ میں ورثاء کو اگر اس امر کا اطمینان ہو کہ میت وارث شرعی کو اپنے حصہ پر تصرف کرنے کا حق حاصل ہے اور متوفی کے قرضوں کی ادائیگی کے بعد اس قدر ستر وکے بچ رہے گا کہ وہ آپس میں اُس کو تقسیم کر سکیں گے تو ہر ایک وارث اپنے حصہ کو بذریعہ بیع یا رہن کسی دوسرے پر منتقل کر سکتا ہے اور منتقل الیہ کے لئے اس طرح کی جائداد

۱۔ اس کے متعلق اس کتاب کا وہ باب جس میں وصیت کی سنت فقہ بیان کی گئی ہے ملاحظہ طلب ہے ۱۲۔
۲۔ جعفری ہیگم بنام امیر محمد خاں ۱۸۸۵ء نظامِ قانون ہند سلسلہ ۱۱۰ آباد جلد ۲ صفحہ ۸۲۲ اس کے علاوہ
نظامِ ترکہ اسی جلد کے صفحات ۸۳۸ و ۸۳۹ قابل ملاحظہ ہیں۔

یا حق حاصل کرنا جائز ہوگا اور ایسی صورت میں مورث متوفی کے حقیقی قرضہ جات کا لحاظ نہ کرنا ورثاء کے حق میں مضر نہیں ہو سکتا۔ دائن یا قرض خواہ اگرچہ کہ دین مہر کی بابت ہی کیوں نہ ہو میت کی جائداد پر جس کو وارث شرعی نے بذریعہ بیع یا رہن کسی دوسرے کو منتقل کیا ہو اور اُس نے نیک نیتی سے قیمت دے کر اُس کو خریدا یا رہن لیا ہو حق نہیں رکھتا اور نہ ایسے منتقل الیہ کے مقابلہ میں دعویٰ کر سکتا ہے۔ لیکن شرعاً مال متروکہ دین ذمگی میت سے سبکدوش نہیں ہوتا بلکہ دائن کو حق ہوتا ہے کہ متروکہ منتقل کردہ شدہ سے ایفا و دین کرائے جانے کا دعویٰ کرے۔

اگر کوئی دائن میت کی جائداد پر دعویٰ کرے اور دوران مقدمہ میں جائداد مذکورہ منتقل ہو جائے تو اُس ڈگری (حکم) کی پابندی جو جائداد مذکورہ کے خلاف صادر ہو منتقل الیہ پر لازم ہے۔ لیکن مسئلہ انتقال جائداد دوران مقدمہ کا تعلق صرف جائداد غیر منقولہ سے ہے۔

چونکہ شرع محمدی کی رو سے ایک وارث دوسرے وارث کا قائم مقام دعویٰ قرضہ نہیں ہو سکتا اس لیے جائداد متوفی کے مقابل قرضہ کے دعویٰ میں جملہ ورثاء کو فریق بنانا لازم ہے۔ اگر محض کسی ایک وارث کے مقابلہ میں ڈگری حاصل کی جائے تو جب تک بجانب دائن

۱۵۸ اسی مقدمہ میں بسنت رام ماٹر واری بنام کمال الدین ۱۸۸۵ء نظائر قانون ہند سلسلہ کلکتہ جلد ۱۱ صفحہ ۲۱۱ و ۲۲۸ کا حوالہ دیا گیا ہے۔

۱۵۹ بضاعت حسین بنام دولے چند ۱۸۶۸ء لارپورٹ انڈین اپیلز جلد ۵ صفحہ ۲۱۱ مسماء و حیل النساء بنام مسماء شب برات ۱۸۶۷ء بنگال لارپورٹ جلد ۴ صفحہ ۵۰۵۔ کیس بنام ڈی لانی رپورٹ مرتبہ مارشل ۱۸۶۳ء صفحہ ۵۰۹۔ ۱۲۔

۱۶۰ بضاعت حسین بنام دولے چند جس کا حوالہ ابھی دیا گیا ہے۔ حسین خاں بنام محمد یا خاں ۱۸۶۹ء نظائر قانون سلسلہ الہ آباد جلد ۹ صفحہ ۵۰۴ اس کے ساتھ قانون انتقال جائداد نشان باب ۱۸۸۲ء ملاحظہ طلب ہے۔ بھولاناث بنام مقبول النساء ۱۸۶۹ء نظائر قانون ہند سلسلہ الہ آباد جلد ۲۶ صفحہ ۲۸۔

یہ ثابت نہ کیا جائے کہ ایسا وارث دوسرے تمام ورثاء کی رضامندی سے اُن کا قائم مقام اور جائیداد متوفی کا قابض و منتظم ہے وہ ڈگری کا تنہا ذمہ دار نہیں ہو سکتا۔
 الہ آباد ہائی کورٹ نے اس اصول کو اختیار کر کے اس پر عمل کیا ہے اور اپنی ایک تجویز میں اُس کا اس طرح ذکر کیا ہے کہ ”جس ڈگری کا کسی متوفی مسلمان کے قرضہ جات سے تعلق ہو اور اُس میں مقدمہ کے نزاعی یا غیر نزاعی یعنی دعویٰ کی جواب دہی کا لحاظ کیا گیا ہو کہ نہ کیا گیا ہو اور اُس کو عدالت صرف اُن ورثاء کے خلاف صادر کرے جن کے قبضہ میں کھایا جائے یا جزاً جائیداد مذکورہ ہو تو ایسی ڈگری کا دوسرے ورثاء پر جو بسبب غیر حاضری یا کسی اور وجہ سے جائیداد پر قابض نہ ہوں اور فریق مقدمہ نہ بنائے گئے ہوں پابندی لازم نہیں ہے اس لئے جب اس طرح کی جائیداد بصیغہ نیلام بیع کی جائے تو اس قسم کے ورثاء کا حق خریدار جائیداد کو منتقل نہیں ہو سکتا۔ لیکن اس طرح کے ورثاء خریدار بذریعہ نیلام دعویٰ کر کے جائیداد کے اپنے اپنے حصوں پر قبضہ نہیں پاسکتے جب تک کہ وہ مورث کا قرضہ جو اُن کے حصہ میں آئے ادا نہ کریں۔“
 لیکن اس کے برعکس کلکتہ ہائی کورٹ نے باقی قانون انگلستان ایک مقدمہ میں جس میں ایک یا ایک سے زیادہ ورثاء کے مقابلہ میں جو جائیداد متوفی پر قابض تھے ادائی دین متوفی کا دعویٰ کیا گیا تھا دعویٰ کو نالاش اہتمام ترکہ تصور فرمایا اور ڈگری کی تعمیل اُن ورثاء پر بھی لازم قرار دی جن کا متوفی کی کل یا جزو جائیداد پر قبضہ نہیں تھا بشرطیکہ اس طرح کے غیر حاضر اور بیدخل ورثاء کی جانب سے صدور ڈگری کے متعلق مدعی کی سازش یا فوہب ثابت نہ کیا جائے۔ بمبئی ہائی کورٹ نے بھی تیک سارا قانون کی

۱۔ نظیر جعفری بگم بنام امیر محمد خاں بر جس کا ابھی اس کے پہلے حوالہ دیا گیا ہے محمد ادریس بنام ہر سہائے (۱۹۱۵ء) میں عمل کیا گیا اور یہ دوسری نظیر نظام قانون ہند سلسلہ الہ آباد جلد ۱ صفحہ ۱۶۶ پر شائع ہوئی ہے۔ یہی اصول دتول بنام ہر داس میں طے ہوا ہے جو ۱۹۱۵ء میں الہ آباد جلد ۲ صفحہ ۲۶۳ پر شائع ہوا ہے۔
 ۲۔ موتی جان بنام احمد علی (۱۹۱۵ء) نظام قانون ہند سلسلہ کلکتہ جلد ۸ صفحہ ۳۷۰۔
 ۳۔ امیر دہن بنام بیچناٹھ سنگھ (۱۹۱۵ء) نظام قانون ہند سلسلہ کلکتہ جلد ۳۱ صفحہ ۳۱۱۔

مشابہت میں اسی قسم کے اصول و اثر کو جائز قرار دیا ہے۔ مدراس ہائی کورٹ نے بھی بہیٹی ہائی کورٹ کے اس فیصلہ سے اتفاق کیا ہے۔

متوفی کی جائداد کو آپس میں تقسیم کر لینے کے بعد متوفی کے قرضوں کی ادائی کے ورثاء اپنے اپنے حصوں کی مناسبت سے ذمہ دار ہوتے ہیں۔ اس لئے اگر کوئی دائن صرف چند ورثاء پر دعویٰ کرے تو اس کو اس مناسبت سے ڈگری دی جائے گی جس قدر متروکہ اُن ورثاء کے حصہ میں آیا ہو۔

جس اختلاف کا کہ فقرات بالا میں ذکر ہوا ہے اس کا سبب متوفی کا بذریعہ وصیت کسی کو اپنا وصی مقرر نہ کرنے یا عدالت کی جانب سے متوفی کی جائداد کے لئے ختم کا تقرر نہ کیا جانا ہے۔ کیونکہ جب کوئی وصی یا ختم مقرر ہوتا ہے تو ازر و گئے قانون وہ متوفی کا قائم مقام سمجھا جاتا ہے اور دائن کو لازم ہے کہ اُس کے نہ کہ ورثاء کے مقابلہ میں دعویٰ کرے۔

مسلم متوفی کا وصی اُن قرضوں کے متعلق دعویٰ کر سکتا ہے جو جائداد متوفی کو وصول طلب ہوں لیکن وصیت نامہ کی نقل مصدقہ حاصل کرنے کے بغیر وہ اُس ڈگری کی رقم حاصل نہیں کر سکتا جو بحق جائداد صادر ہوئی ہو۔ اسی طرح مسلم میت کے ورثاء اجازت نامہ اہتمام ترکہ حاصل کرنے کے بغیر مورث کے وصول طلب قرضوں کا دعویٰ کر سکتے ہیں۔ لیکن قانون صداقت نامہ جانشینی یعنی ایکٹ ۱۸۹۷ء کی رو سے جب تک

۱۔ خورشید بی بی بنام کیسودنا ایکٹ ۱۸۹۷ء نظائر قانون ہند سلسلہ بہیٹی جلد ۲، صفحہ ۱۰۱۔
 ۲۔ اولاد و بنام بھیماجی ڈھونڈ ۱۸۹۵ء نظائر قانون ہند سلسلہ بہیٹی جلد ۲، صفحہ ۳۸۳۔
 ۳۔ فاطمہ بی بی بنام وٹل اما جانی ۱۸۹۷ء انڈین لارپورٹ مدراس جلد ۲، صفحہ ۳۴۷۔
 ۴۔ پتھی پال سنگھ بنام ضیعی جان ۱۸۹۷ء انڈین لارپورٹ الہ آباد جلد ۴، صفحہ ۳۶۱۔
 ۵۔ ایکٹ نشان ۷۷ بابتہ ۱۸۹۷ء (دی پروویٹ اینڈ ایڈمنسٹریشن ایکٹ) قانون حصول نقل وصیت از عدالت و اہتمام ترکہ)۔

ایک صداقت نامہ اہتمام ترکہ کے متعلق حاصل نہ کریں اس طرح کی کوئی
ڈگری اُن کے حق میں صادر نہیں ہو سکتی۔

۱۵ ایکٹ نشان بابہ ۱۸۶۰ء کے ذریعہ سے یہ ایکٹ یعنی قانون حوالہ منوخ ہو گیا ہے۔ علاقہ بمبئی
پریزیڈنسی بابہ ۱۸۶۲ء اب تک فذ ہے اور اُس کا وہی اثر ہے جو اس ایکٹ ناسخ کا۔ اس پریزیڈنسی
کے زیرِ تصرفِ عدالت نے طے کیا ہے کہ نامانغ کو عدالت سے ”صداقت نامہ دراشت“ نہیں عطا کیا
جاسکتا۔ بائی بے بہا بنام بائی واگیو باسٹ ۱۸۸۲ء انڈین لارپورٹ بمبئی جلد ۶ صفحہ ۴۸۷۔ ایکٹ
انٹائن بابہ ۱۸۸۹ء کی دہم کے مطلب و درہ فہوم کے متعلق ملاحظہ ہو تین مودی بنام
بیجناٹہ سیک ۱۸۹۶ء انڈین لارپورٹ کلکتہ جلد ۱۹ صفحہ ۳۳۶۔

باب دوم

حقیقی قانون وراثت

پہلی فصل تقسیم وراثہ

اہل سنت والجماعت میں اگرچہ وراثہ آٹھ قسم کے ہوتے ہیں مگر آج کل ہندوستان میں صرف تین قسم کے وراثہ ہوتے ہیں (۱) ذوی الفروض (۲) عصباء (۳) ذوی الارحام۔

(۱) ذوی الفروض وہ وراثہ جن کے حصص کا اندازہ اور تعین قرآن مجید، حدیث شریف، یا اجماع صحابہ سے ہو چکا ہے۔

(۲) عصباء، وہ وراثہ جن کا حصہ معین نہیں بلکہ ذوی الفروض کے حصص دینے کے بعد جس قدر متروکہ بچتا ہے وہ سب اُن کو ملتا ہے، وہ خود بھی مرد ہوتے ہیں اور اُن کے اور میت کے درمیان جس قدر واسطے ہوتے ہیں وہ سب مردوں کے ہوتے ہیں۔

۱۔ جن انگریزوں نے فقہ اسلام کے متعلق کتابیں تالیف کی ہیں انھوں نے عصباء کو Residnaries (یعنی بچا کھچا پالنے والے) لکھا ہے۔

۲۔ انگریز مولفین نے ان کو "قربت بعیدہ" لکھا ہے۔ اصل میں اس لفظ کے معنی ذی رحم یعنی قربت داران رحمی ہیں اور اس سے ایسے رشتہ دار مراد ہیں جن کی بواسطہ اناث میت سے قربت ہو۔ قانون یہودی میں اس کے ہم معنی لفظ بندھو ہے۔

(۳) ذوی الارحام - میت کے وہ قرابت دار جو ذوی الفروض یا عصبائے نہوں سے پہلے ذوی الفروض مستحق وراثت ہوتے ہیں اور ان سے جو متروکہ ہے وہ عصبائے کو ملتا ہے اگر عصبائے نہوں تو بالبقی ترکہ پھر ذوی الفروض پر ہوتا ہے لیکن ذوی الفروض میں سے زوج اور زوجہ پر رد نہیں ہوتا۔ اگر ذوی الفروض اور عصبائے دونوں نہوں تو پھر ترکہ کے مستحق ذوی الارحام ہوتے ہیں۔ اور اس طرح کے عصبائے سے شوہر و زوجہ خارج ہیں۔ اگر ذوی الفروض اور عصبائے موجود نہوں تو ترکہ ذوی الارحام میں تقسیم ہوتا ہے۔

حصہ یا بندگان یا ذوی الفروض تعداد میں بارہ ہیں جن میں ذوی الفروض کے چار ذکور اور آٹھ اناث ہیں۔ سہام (معیینہ) میں بلحاظ حالات تبدیل ہوتی رہتی ہے۔ اور ان دو اصول اخراج کی بنا پر جن کو خصوصیت سے پہلے باب کی دوسری فصل میں بصراحت بیان کیا گیا ہے ذوی الفروض میں سے بعض وراثت کبھی کبھی محروم الارث قرار پاتے ہیں۔

چار مرد جو ذوی الفروض ہیں حسب ذیل ہیں:۔

میت کا (۱) باپ (۲) دادا یا سلسلہ بالا کا ایسا دادا جو محروم نہوا ہو (۳) برادر اخیانی اور (۴) شوہر۔

ان میں سے آٹھ اناث کی تفصیل مندرجہ ذیل ہے:۔

میت کی (۱) زوجہ (۲) بیٹی (۳) پوتی (خواہ وہ درجہ میں کتنی ہی نیچی ہو) (۴) ماں (۵) جدہ صحیحہ (حقیقی دادی یا نانی خواہ درجہ میں کتنی ہی اونچی ہو) (۶) سگی بہن (۷) علانی بہن اور (۸) اخیانی بہنیں (یعنی میت کی ماں کے میت کے باپ سے نہیں بلکہ دوسرے شوہر سے جو

لڑکیاں پیدا ہوئی ہوں)

اولاً باپ۔ سنی فقہاء نے میت کے باپ کی تین حیثیتیں قرار دی ہیں۔ (۱) مف (۲) اگر متوفی کا صلبی لڑکا یا اس کے سلسلہ سے کوئی فرزند نرینہ باقی رہے تو ایسی صورت میں اس کی ایک معمولی ذی فرض کی سی حیثیت ہوتی ہے (ج) اگر باپ کے سوائے ایک دوسرا ذی فرض بھی موجود ہو تو باپ کی عصبہ کی حیثیت ہوتی ہے مثلاً جبکہ متوفی کی زوجہ یا متوفیہ کا شوہر موجود ہو یا ماں یا دادی کے ساتھ باپ باقی رہے۔ ایسی شکل میں ذی الفروض کے سہام کے بعد میراث سے جو بچ رہتا ہے وہ باپ کو ملتا ہے۔

(ج) بعض صورتوں میں باپ کی حیثیت ذی فرض اور عصبہ دونوں ہو جاتی ہے مثلاً باپ کے سوائے میت کی ایک لڑکی یا پوتی موجود ہو۔ اس شکل میں پہلے باپ کو اس کا سہام معینہ دیا جاتا ہے اور اس کے بعد بیٹی یا پوتی کا حصہ نکالا جاتا ہے اور جو باقی رہے اس کے پانے کا بھی باپ مستحق ہے۔

اگر میت کے ایک بیٹا یا پوتا یا سلسلہ ذکر سے کوئی باپ کا حصہ بیٹا باقی رہے تو باپ کا حصہ پلہ ہوتا ہے۔

ثانیاً۔ دادا یا سلسلہ صعودی کے کسی دادا کا

دادا کا حصہ حصہ جبکہ وہ باپ یا کسی اور قریب کے دادا سے مخموم نہ ہو تو مثل باپ کے حصہ کے ہے یعنی پلہ

(اہل سنت والجماعت بلکہ حنفیہ نے تو ریث کی غرض سے اجداد کی دو قسمیں تسلیم کی ہیں یعنی جد صحیح و فاسد جد صحیح وہ دادا ہے جس کی اولاد میں عورت کے توسط کے بغیر متوفی کا شمار ہو اور اسی بنا پر حقیقی متوفی سے دادا کی قرابت سمجھی جائے مثلاً باپ کا باپ جد صحیح

اور ماں کا باپ یعنی نانا جد فاسد ہے۔

جدہ صحیحہ وہ دادی ہے جس کے سلسلہ قرابت میں متوفی اور اس کے درمیان کوئی جد فاسد حائل نہ ہو مثلاً نانی و دادی یا دادا کی ماں جدات صحیحہ ہیں اس کے برعکس نانا کی ماں جدہ فاسدہ ہے شیعوں کے ہاں اس قسم کا کوئی فرق نہیں ہے۔

مثلاً اخیانی بھائی جبکہ میت کے بیٹا بیٹی یا کسی درجہ کا پوتا۔
 اخیانی بھائی | پوتی۔ یا باپ یا کسی درجہ کا دادا ہو تو اگر اخیانی بھائی
 ایک ہو تو ۱/۲ پاتا ہے اور اگر ایک سے زیادہ ہوں تو
 سب مل کر ۱/۲ پاتے ہیں۔

جب دو یا دو سے زیادہ اخیانی بھائی ہوں اور میت کی کوئی اولاد یا اولاد کا کوئی لڑکا خواہ درجہ میں کتنا ہی نیچے ہو باقی نہ رہے اور باپ اور جد صحیح موجود نہ ہوں ۱/۲۔

شوہر۔ | رابعا۔ شوہر (جب میت کا بیٹا بیٹی یا کسی درجہ کا پوتا موجود ہو) لیکن ان لوگوں کی عدم موجودگی میں، ۱/۲
 بیوہ | خامسا۔ بیوہ (جب میت کا بیٹا بیٹی یا کسی درجہ کا پوتا موجود ہو) ۱/۲
 (جب شوہر یا بیوہ کے ساتھ کسی لڑکی کی اولاد ذی رحم ہونے کی وجہ سے حصہ دار ہو تو شوہر یا زوجہ کو جیسی کہ صورت ہو پورا حصہ ملتا ہے۔
 اور جب بیوہ کے ساتھ میت کا بیٹا بیٹی یا کسی درجہ کا پوتا موجود ہو بیوہ کو ۱/۲ ملتا ہے۔

چونکہ اسلام کے مختلف فرقوں میں محدود یا غیر محدود طور پر کثرت ازدواج جائز ہے اس لئے مسلم متوفی کے بعد اکثر صورتوں میں ایک سے زیادہ زوجین قابلِ توریت باقی رہتی ہیں لہذا جب ایک سے زیادہ بیوائیں موجود ہوں تو ان سب میں مترکہ کا ۱/۲ یا ۱/۲ حصہ اولاد کی موجودگی اور عدم موجودگی کے لحاظ سے تقسیم ہوگا۔

دختر۔ | سادسا۔ دختر صرف ایک لڑکی باقی رہے اور کوئی لڑکا

موجود نہ ہو جس کے سبب سے لڑکی عصبہ بالیغ نہ بننے پائے (کا حصہ $\frac{1}{4}$ ہے۔
اور جب دو یا دو سے زیادہ لڑکیاں ہوں (اور کوئی لڑکا نہ ہو) $\frac{1}{4}$
پوتی | سا بگا۔ پوتی (خواہ درجہ میں وہ کتنی ہی پیچی ہو) صرف ایک پوتی
اور دوسری کوئی اولاد یا پوتا یا میت کے سلسلہ اولاد ذکر میں
کوئی لڑکا باقی نہ رہے تو، $\frac{1}{4}$

جب دو یا دو سے زیادہ پوتیاں موجود ہوں لیکن میت کی کوئی اولاد
یا پوتا یا میت کے فرزندوں کی اولاد میں کوئی لڑکا باقی نہ رہے تو، $\frac{1}{4}$
جب میت کے بعد اُس کی ایک پوتی اور ایک لڑکی باقی رہیں
اور کوئی لڑکا یا پوتا یا اولاد ذکر کا کوئی لڑکا موجود نہ ہو تو ($\frac{1}{4}$ - $\frac{1}{4}$) = $\frac{1}{4}$
جب میت کے دو لڑکیاں موجود ہوں تو پوتیاں محروم ہو جاتی
ہیں بشرطیکہ اُن کے ساتھ اولاد ذکر کے سلسلہ کا کوئی لڑکا (خواہ درجہ
میں کتنا ہی نیچے ہو) باقی نہ رہے۔ پوتیاں یا سلسلہ اولاد ذکر کی
لڑکیاں میت کے لڑکے یا سلسلہ اولاد ذکر کے کسی ایسے لڑکے کے
سبب سے محروم ہوتی ہیں جو ان سے زیادہ میت کا قریب ہو۔ جب
پوتی کے ساتھ اُس کا ہم درجہ یا اُس سے نیچے درجہ کا پوتا ہوتا ہے تو پوتی
عصبہ بالیغ ہو جاتی ہے۔

ثامناً۔ ماں۔ جب کہ میت کا بیٹا بیٹی یا کسی درجہ کا پوتا پوتی یا
کسی قسم کے دو یا زیادہ بھائی بہن موجود ہوں تو $\frac{1}{4}$ ۔ اور جب ان میں سے
ماں کوئی بھی موجود نہ ہو تو $\frac{1}{4}$ ۔ اور جب میت کا باپ اور احد الزوجین
موجود ہوں تو احد الزوجین کا حصہ دینے کے بعد باقی متروکہ
سے $\frac{1}{4}$ لیکن اگر میت کا دادا اور احد الزوجین موجود ہوں تو سالم متروکہ
سے $\frac{1}{4}$ حصہ پاتی ہے۔

جدہ صحیحہ۔ | تاسعاً۔ جدہ صحیحہ خواہ درجہ میں کتنی ہی اونچی ہو (بشرطیکہ
میت کے قریب کی کسی جدہ صحیحہ کے سبب سے محروم
نہ ہو) $\frac{1}{4}$ اور میت کے باپ کی موجودگی میں باپ کی جانب کی

کل جدات محروم ہوتی ہیں نیز میت کے دادا کی موجودگی میں بجز باپ کی ماں کے باپ کی جانب کی کل جدات محروم ہوتی ہیں۔

سگی بہن - | عاشق اگر سگی بہن اگر ایک ہو تو ۱۔ ایک سے زیادہ ہوں

تو سب مل کر ۲۔ پاتی ہیں اور اگر سگا بھائی موجود ہو تو عصبہ بالغیر ہو جاتی ہے اور اگر میت کی ایک بیٹی موجود ہو تو ۱۔ پاتی ہے اور اگر میت کی ایک سے زیادہ بیٹیاں یا بیٹیا کسی درجہ کا پوتا یا باپ یا کسی درجہ کا دادا موجود ہو تو محروم ہو جاتی ہے۔

علائی بہن - | اہل یا عشر علائی بہن اگر ایک ہو تو ۱۔ اور اگر ایک سے زیادہ ہوں تو

سب مل کر ۲۔ پاتی ہیں اور اگر علائی بھائی موجود ہو تو عصبہ بالغیر ہو جاتی ہے اور اگر میت کی ایک بیٹی موجود ہو تو علائی بہن عصبہ مع الغیر ہو جاتی ہے اور اگر میت کی ایک ایسی سگی بہن موجود ہو جو عصبہ ہوگی تو ۱۔ پاتی ہے اور اگر میت کی دو یا زیادہ بیٹیاں یا ایسی سگی بہنیں موجود ہوں جو عصبہ نہ ہوں گی یا بیٹیا کسی درجہ کا پوتا یا باپ یا کسی درجہ کا دادا یا سگا بھائی یا ایسی سگی بہن جو عصبہ ہو گئی ہو موجود ہو تو علائی بہن محروم ہو جاتی ہے۔

اخیا فی بہن | اثنا عشر - اخیا فی بہن مثل اخیا فی بھائی کے حصہ پاتی ہے۔

یہ بارہ ایسے حصہ دار ہیں جن کے مخصوص حصص کا قرآن مجید میں تعین ہوا ہے اور اسی بنا پر سنی اور شیعہ میں ذوی الفروض اور اُن کے فرائض کے متعلق بالکل اختلاف نہیں ہے اور اگر ہے بھی تو نہایت خفیف جس کو اختلاف نہ سمجھنا چاہئے۔

فصل دوسری

عصبات

عصبہ کی تین قسمیں ہیں: —

(۱) عصبہ بنفسہ یعنی جو اپنے حق کی بنا پر عصبہ ہے۔

(۲) عصبہ بغیرہ یعنی جو غیر کے سبب سے عصبہ ہو جائے۔

(۳) عصبہ مع غیرہ یعنی جو غیر کے ساتھ عصبہ ہو جائے۔

پہلی عصبہ میں میت کے ایسے قرابتداران ذکر شامل ہیں جن کا نسب میت کی جانب بیان کرنے میں کوئی عورت بیچ میں نہ آئے یعنی وہ بلا واسطہ اناث میت کا رشتہ دار ہو کیونکہ اس کے اور میت کے درمیان اگر کوئی عورت نسباً حائل ہو تو وہ عصبہ ہوگا بلکہ ذی فرض یا ذی رحم ہوگا اسی قسم کے ورثا عصبات بنفسہ کہلاتے ہیں۔

عصبہ بنفسہ کی چار قسمیں ہیں: —

(الف) جزء میت یعنی وہ لوگ جو میت کی اولاد ذکر میں ہیں

مثلاً بیٹا پوتا پڑوتا وغیرہ

(ب) اصل میت یعنی وہ لوگ جن کی اولاد میں میت ہے

بالفاظ دیگر میت کے آباء اجداد مثلاً اس کا باپ اور جد صحیح خواہ درجہ

میں کتنا ہی اونچا ہو۔

(ج) میت کے باپ کا جزء یعنی وہ لوگ جو اس کے باپ کی

اولاد میں ہیں مثلاً سگے بھائی اور علاتی بھائی اور ان کا سلسلہ اولاد ذکر۔
(ح) میت کے دادا کا جنوب یعنی وہ لوگ جو میت کے دادا کی خواہ
وہ درجہ میں کتنا ہی اونچا ہو اولاد ہوں جیسے چچا وغیرہ۔ بالفاظ دیگر اصل
میت کا سلسلہ اولاد ذکر خواہ میت سے وہ کتنا ہی بعید ہو۔

عصبہ بنفسہ کی | یہ بات سمجھنے اور یاد رکھنے کے قابل ہے کہ عصبہ بنفسہ کی
توریت کا قاعدہ | توریت میں جب ایک ہی درجہ کے قرابت دار ہوں تو
قوت قرابت اور قرب قرابت کو ترجیح دیا جاتی ہے۔ مثلاً

میت کے ایک سگے اور ایک علاتی بھائیوں میں باوجود دونوں ایک
درجہ کی میت سے قرابت رکھتے ہیں میراث پانے میں سگے بھائی کو بسبب
اتصال خون و قوت قرابت سوتیلے بھائی پر ترجیح ہے۔ اسی طرح سگا بھتیجا
سوتیلے بھتیجے سے ترجیح سمجھا جاتا ہے۔ ایسا ہی جب بھتیجے کے ساتھ میت کا
چچا بھی موجود ہو تو چچا کا میراث میں کوئی حق نہیں ہے میت کی اولاد ذکر
(خواہ وہ درجہ میں کتنی ہی پست ہو) کے سبب سے وہ کل عصبات جو
میت کے اوپر کے اور بازو کے سلسلوں میں واقع ہیں محروم ہوتے ہیں۔
عصبہ بغیرہ۔ | عصبہ بالغیر ایسی ذی فرض عورت ہوتی ہے جو اپنے ہم درجہ
یا اپنے سے ادنیٰ درجہ کے عصبہ بنفسہ کی موجودگی کی وجہ سے

عصبہ ہو جاتی ہے اور وہ چار ذوی الفروض عورتیں ہیں:۔

(الف) بیٹیاں (بیٹوں کے ساتھ)

(ب) پوتیاں (پوتوں یا پردتوں یا ایسی اولاد ذکر جو سلسلہ

میں اور بھی نیچے آئے)۔

اسی کا اطلاق ان سب بیٹیوں پر ہوتا ہے جو متوفی کے فرزندوں
کے راست سلسلہ میں آتی ہیں خواہ سلسلہ کتنا ہی پست کیوں نہ ہو مثلاً
جب بیروٹی کے ساتھ بیوٹی موجود ہو تو اس دوسری عورت کو (مثل متوفی کی
لڑکی کے) نصف متروکہ ملتا ہے اور اس بیروٹی یا اس سے بھی پست
درجہ کی بیروٹی ہو ملے گا۔ اگر دو پوتیاں ہوں تو ہر دو کو کچھ نہ ملے گا۔ بشرطیکہ

اس کے ساتھ ایک ہی درجہ کا یا اس کے نیچے کے درجہ کا جیسا بھائی یا بھتیجا ہے کوئی فرزند نہ ہو۔

(ج) سگی بہن (اپنے سگے بھائی کے ساتھ)

(د) علاقائی بہن جو ایک باپ سے ہو (اپنے بھائی کے ساتھ)

لیکن جب ایک درجہ کے چند اناث و ذکور ہوں (جیسا کہ پوتوں اور پوتیوں کی وراثت کے متعلق طریقہ ہے خواہ وہ درجہ میں کتنی ہی نسبت ہوں جب متوفی کی اولاد ذکور کے ساتھ باقی رہیں اور یہ اولاد درجہ میں کتنی ہی نیچے ہو) تو ہر ایک عورت کو مرد کا نصف حصہ ملتا ہے۔ مثلاً اگر دو بیٹے اور تین بیٹیاں یا دو بھائی اور تین بہنیں میت کے وارث ہوں تو ہر ایک لڑکی یا بہن ۱/۲ اور ہر ایک لڑکا اور بھائی ۱/۲ پاتے ہیں۔

یہ یاد رکھنا چاہئے کہ بعض صورتوں میں اکثر اقربائے ذکور عصبیات ہوتے ہیں لیکن اس سے یہ لازم نہیں آتا کہ ان سب شکلوں میں ان کی بہنیں بھی ان کے ساتھ عصبیات بن جاتی ہیں۔ عورت صرف اس وقت عصبہ ہوتی ہے کہ جب وہ ذوی الفروض میں سے ہو اور اس کے ساتھ کوئی عصبہ ذکور میں سے بھی موجود رہے مثلاً اگر کوئی مسلمان مرنے کے بعد ایک زوجہ اور ایک چچا اور ایک بھبی چھوڑ جائے خواہ وہ بھبی اس کے باپ کی سگی بہن ہو خواہ علاقائی چونکہ وہ ذوی الفروض میں سے نہیں ہے لہذا وہ اپنے بھتیجے کے ترکہ میں شرعاً حصہ پانے کی مستحق نہیں ہے اور زوجہ کو حصہ ملنے کے بعد متوفی کی کل جائداد اس کے چچا یعنی بھبی کے بھائی کو ملے گی۔

جب ایک سگی بہن اور چند علاقائی بھائی اور بہنیں موجود ہوں تو سگی بہن کو اس کا نصف حصہ ملے گا اور باقی جائداد علاقائی بھائیوں اور بہنوں میں دو اور ایک کی نسبت سے تقسیم ہوگی۔

جب میت کی چند سگی بہنیں موجود ہوں تو وہ سب مل کر دو حصہ پاتی ہیں اور باقی اس طرح جیسا کہ سابق میں بیان کیا گیا تقسیم کر دیا جائے گا۔

جب میت کی صرف ایک سگی بہن اور علاقائی بہن باقی رہ جائیں تو پہلی کو نصف اور دوسری کو سدس میراث ملے گی اور باقی متروکہ ان میں اسی مناسبت سے تقسیم ہوگا۔

اگر دو یا دو سے زیادہ سگی بہنیں اور چند علاقائی بہنیں باقی رہیں اور کوئی علاقائی بھائی موجود نہ ہو تو سگی بہنوں کو پورا متروکہ ملے گا اور سوتیلی بہنیں کچھ نہیں پائیں گی۔

عصبہ مع الغیرہ ذی فرض عورت ہوتی ہے جو دوسری ذی فرض عورت کی موجودگی کی وجہ سے خود تو عصبہ ہو جاتی ہے اور وہ دوسری ذی فرض عورت علیٰ حالہا ذی فرض رہتی ہے اور وہ حسب تفصیل ذیل ہیں:—

(۱) سگی بہنیں بیٹیوں یا پوتیوں کے ساتھ۔

(۲) علاقائی بہنیں بیٹیوں یا پوتیوں کے ساتھ۔

جب ایک بیٹی یا پوتی ایک سگی بہن یا علاقائی بہن کے ساتھ عصبات بغیرہ۔ ہو تو بیٹی یا پوتی کو اپنا پورا نصف حصہ اور باقی بہن کو ملے گا:—

تمثیلات۔ جب چند لڑکیاں یا پوتیاں موجود ہوں تو ان کو دو ثلث اور باقی بہن کو ملتا ہے۔

جب چند لڑکیاں اور سگی بہنیں پوتیوں کے ساتھ موجود ہوں تو بیٹیوں اور حقیقی بہنوں میں پوری جائداد تقسیم کر دی جاتی ہے۔

اگر دو بیٹیاں ایک پوتی اور ایسی اولاد جو متوفی کا پوتا یا پرتا ہوتا ہو باقی رہیں تو دو ثلث متروکہ بیٹیوں کو ملے گا باقی متروکہ سے پوتے کو $\frac{2}{9}$ جو میراث کا $\frac{2}{9}$ حصہ ہے ملتا ہے اور باقی $\frac{1}{9}$ حصہ پوتی کو دیا جائے گا۔ جب کوئی مسلمان اپنے مرنے کے بعد ایک بیٹی اور ایک بیٹے کی جو اس کے سامنے مرا ہو چند بیٹیاں چھوڑ جائے تو اس کی بیٹی میراث سے اپنا نصف حصہ پاتی ہے اور پوتیوں کو چھٹا حصہ ملے گا اور اس کے بعد

جو باقی رہے وہ بیٹی اور پوتیوں میں ان کے حصوں کی مناسبت سے تقسیم ہوگا لیکن اگر دو یا دو سے زیادہ بیٹیاں ہوں تو ان کو دو ثلث میراث بطور ان کے حصہ کے ملتی ہے اور بقیہ متروکہ اصول رد کے مطابق انھی کو ملتا ہے اور مکمل بعد دو پوتیوں کے لئے کچھ باقی نہیں رہتا۔ لیکن جس صورت میں کوئی مرد وارث ان کے ساتھ موجود ہو تو یہ اثاثہ خواہ اس مرد کی بہنیں ہوں خواہ اس کی پھپھیاں اس کے ساتھ عصبیات ہو جاتی ہیں لہذا ایسی صورت میں اگر متوفی کی دو یا دو سے زیادہ بیٹیاں ہوں تو ان کو دو ثلث میراث ملے گی اور باقی لڑکے کی اولاد کو مرد کے دو حصے اور عورت کا ایک حصہ کی مناسبت سے دی جائے گی۔ گو اس طرح کا مرد عورتوں سے درجہ میں کتنا ہی نیچے ہو لیکن وہ ان کو اپنے ساتھ عصبیات بنا دیتا ہے اس لئے اس تقسیم کے بعد جو بچ رہتا ہے اُسی نسبت سے یعنی بحساب فی مرد دو حصے اور فی عورت ایک حصہ ان میں تقسیم کر دیا جاتا ہے۔

جب متوفی اپنے بعد ایسے چند قرا بتداروں کو چھوڑ جائے جن کا ترجیح قرابت قریبہ | ان مختلف قسم کے عصبیات میں شمار ہو سکتا ہو جن کا ذکر تفصیل سے فقرات بالا میں کیا گیا ہے تو اس رشتہ دار کو ترجیح دی جائے گی جو متوفی سے سب سے زیادہ قرابت رکھتا ہے اس لئے اگر عصبہ مع غیرہ کی دوسرے عصبیات سے زیادہ متوفی سے نزدیک کی قرابت پائی جائے تو اس کو ترجیح حاصل ہوگی۔

مثلاً ایک مسلم مرنے کے بعد ایک بیٹی ایک سگی بہن اور ایک علاقائی بھائی کا | متیشل لڑکا (یعنی سوتیللا بھتیجا) چھوڑتا ہے۔ میراث سے ایک نصف بیٹی کو اور دوسرا نصف بہن کو ملتا ہے چونکہ بہن بیٹی کے ساتھ عصبہ ہے اور بھتیجے سے زیادہ متوفی کی قریب کی رشتہ دار ہے اس لئے ان دونوں میں پوری میراث تقسیم ہو جاتی ہے۔ اسی طرح اگر متوفی کی سگی بہن باقی رہے تو اس کو علاقائی بھائی پر ترجیح دی جاتی ہے یعنی متوفی کی بیٹی اپنے حصہ میں نصف میراث لیتی ہے اور باقی

سگی بہن کو ملتا ہے۔

فصل تیسری

ذوی الارحام۔ خونی الفروض اور عصبات نہ ہوں تو ذوی الارحام اپنی اپنی قرابت اور اپنے اپنے حقوق کے لحاظ سے متوفی کا ترکہ پاتے ہیں۔

اگرچہ زوج و زوجہ عصبات ہیں لیکن جب ذوی الارحام شوہر یا زوجہ کے ساتھ جمع ہوں تو ہمیشہ مورث کی جائیداد میں حصہ پائیں گے یعنی شوہر یا زوجہ ذوی الارحام کو محروم الارث نہیں کر سکتے۔
عصبہ بنفسہ کے مانند ذوی الارحام کی بھی چار قسمیں ہیں:۔

قسم اول۔ (۱) متوفی کی اولاد یعنی:۔
(الف) بیٹیوں کی اولاد اور اُن کی اولاد کی اولاد

خواہ درجہ میں وہ کتنی ہی پست ہو۔
(ب) پوتیوں کی اولاد اور اُن کی اولاد خواہ درجہ میں کتنی ہی پست ہو۔

قسم دوم۔ (۲) اصل میت یا اجداد یعنی:۔
(الف) میت کے اجداد خواہ وہ میت سے کتنا ہی اوپر کی پشت میں واقع ہوں اور میت سے اُن کی قرابت بیان کرنے میں اُن کے اور میت کے درمیان ایک عورت واسطہ ہو اور اس لئے جن کو ”اجداد فاسدین“ کہتے ہیں۔ مثلاً مورث کا نانا اور بھائی کا باپ یا نانی کا باپ وغیرہ۔

(ب) جدات فاسدہ - مثلاً نانا کی ماں -

قسم سوم (۳) مورث کے والدین کی اولاد یعنی :-

(الف) سگی بھتیجیاں اور اُن کی اولاد -

(ب) سوتیلی بھتیجیاں اور اُن کی اولاد -

(ج) اخیانی بھائیوں کی اولاد اور اُن کی اولاد -

(د) کل بہنوں کی اولاد اور اُن کی اولاد -

قسم چہارم (۴) دادا دادی کی اولاد اور دوسرے اجداد خواہ درجہ میں وہ کتنے ہی بلند ہوں :-

(الف) سگی چچا زاد بہنیں اور اُن کے بیٹے -

(ب) سوتیلی چچا زاد بہنیں (یعنی باپ کے سوتیلے بھائیوں کی بیٹیاں) اور اُن کے بیٹے -

(ج) سگی علاقائی اور اخیانی پھپھیاں اور اُن کی اولاد -

(د) ماموں خالائیں اور اُن کی اولاد -

(۵) اخیانی چچپسا (یعنی متونی کے باپ کے برادران اخیانی) اور

اُن کی اولاد اور ان میں کی ہر ایک اولاد کی اولاد خواہ درجہ میں کتنی ہی بعید کیوں نہ ہو -

تقداد مبینہ مکتفی ذوی الارحام کی یہ جو چار قسمیں بتلائی گئی ہیں ان میں میت کے جس قدر ذوی الفروض ہو سکتے ہیں وہ سب کے سب شامل نہیں ہیں - اگرچہ فقہان نے ذوی الفروض کی مختلف

طویر تعریف کی ہے لیکن جو تعریف کہ اکثر لوگ کی مسلمہ و مقبولہ ہے اس کے مطابق میت کے کل قرابت دار جو ذوی الفروض اور عصبہ ہوں ذوی الارحام ہوتے ہیں -

ترکہ پانے میں ذوی الارحام کی نوع کا خیال کیا جاتا ہے یعنی پہلی قسم کے ایسے ذوی الارحام دوسری قسم کے ایسے ذوی الفروض سے مقدم

سمجھے جاتے ہیں۔ جب ایک ایک نوع میں متوفی کے متعدد قرابت دار ہوں تو جو شخص میت کا قرابت دار بعید ہے وہ عزیز قریب سے محبوب ہو جاتا ہے۔

نوع اول کے | اسی بنا پر پہلی نوع کے ذوی الارحام میں جو میت کے ذوی الفروض اور نواسے نواسیاں اور پوتیوں کی اولاد پر مشتمل ہے۔

ان کی وراثت کے | (الف) جو شخص قرابت میں سب سے زیادہ متوفی سے قریب ہے وہ دوسروں پر ترجیح پاتا ہے۔

اس طرح نواسی ترجیح پر دتی متروکہ پاتی ہے۔

(ب) اگر مستحقین درجہ قرابت میں برابر ہوں یعنی متوفی سے دوسرے تیسرے یا چوتھے درجہ کی قرابت رکھتے ہوں تو (یعنی کسی ذی فرض یا عصبہ) کی اولاد قرابت دار بعید (ذی رحم) کی اولاد پر ترجیح رکھے گی مثلاً بیٹے کی نواسی بیٹی کے نواسے پر ترجیح رکھتی ہے۔ لیکن یاد رہے کہ پوتی ذی فرض ہے اور نواسی ذی رحم۔

(ج) اگر دو عوے داران وراثت (ذوی الارحام) درجہ اور امام محمد کا قاعدہ | سمت قرابت میں برابر ہوں اور ان میں کسی (ذی فرض عصبہ) جس پر ہند کے کی اولاد نہ ہو یا وہ سب بواسطہ کسی ذی فرض یا عصبہ کے حنفیہ عمل کرتے ہیں | میت سے قرابت رکھتے ہوں تو سہام شرعیہ موافق ان اشخاص کی تعداد اور جنس (مذکر و تانیث) کے مقرر کئے جائیں گے جو متروکہ کی تقسیم ہونے کے وقت موجود ہوں بشرطیکہ وہ اشخاص جن کے واسطہ سے مستحقین متوفی سے قرابت رکھتے ہیں ایک ہی جنس سے ہوں یا جیسا کہ اصطلاح فقہ میں کہا جاتا ہے کہ ”بشرطیکہ اصول متحد الجنس ہوں“

مثلاً اگر کسی مسلمان کے مرنے کے بعد اُس کے قرابت داروں میں ایک نواسا اور ایک نواسی باقی رہیں تو ظاہر ہے کہ دونوں مستحقین میراث برابر درجہ کی مورث سے قرابت رکھتے ہیں اور ان اشخاص کی جنس میں جن کے واسطہ سے وہ متوفی کے قرابت دار ٹھہرتے ہیں کوئی فرق نہیں ہے لہذا نواسا سا بیٹہ (دو ثلث) اور نواسی بیٹہ (ایک ثلث) متروکہ پائیں گے۔ اسی طرح ایک

بیٹی کے واسطے سے دو نواسے اور دوسری بیٹی کے ذریعہ سے دو نواسیاں متوفی کی ہوں تو دو ثلث مٹر کہ نواسوں کو اور ایک ثلث نواسیوں کو ملے گا۔

(۷) لیکن اگر وہ اصول مختلف اجنس ہوں، یعنی وہ اشخاص جن کے ذریعہ سے تحقیق میراث متوفی سے قرابت رکھتے ہیں مختلف جنس یعنی ذکور اور اناث دونوں ہوں تو امام محمد کے قول کے موافق جن کی تقلید ہندوستان کے حنفیہ اس مسئلہ میں کرتے ہیں سہام شرعیہ تحقیق کی تعداد اور جنس کے مطابق نہیں مقرر ہوتی بلکہ ”اصول“ کی تعداد اور جنس کے موافق مقرر ہوتی ہیں۔

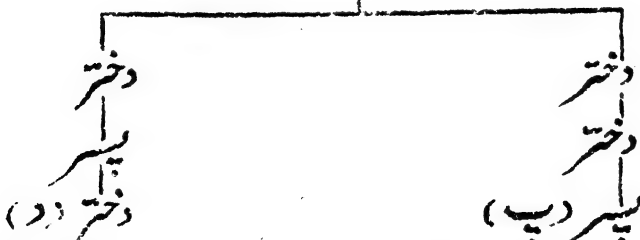
قول امام ابو یوسف | امام ابو یوسف کے قاعدہ کے موافق جو زیادہ آسان اور معقول ہے اور جس کی پابندی تمام ایشیائیں کی جاتی ہے

اگر مستحقین تہ کہ درجہ قرابت میں برابر ہوں اور ان میں کسی ذی فرض یا عصبہ کی اولاد نہ ہو تو جائداد کی تقسیم بلحاظ تعداد اور جنس مدعیان کی جاتی ہے۔

ان دو مختلف رایوں کو طلباء کے ذہن نشین کرنے کی غرض سے ذیل میں چند مثالیں بیان کی جاتی ہیں۔

فرض کرو کہ ایک مسلم کے مرنے کے بعد اُس کے ایک نواسہ کی بیٹی اور ایک نواسی کا بیٹا پسماندوں میں باقی رہ جاتے ہیں اس طرح۔

مورث

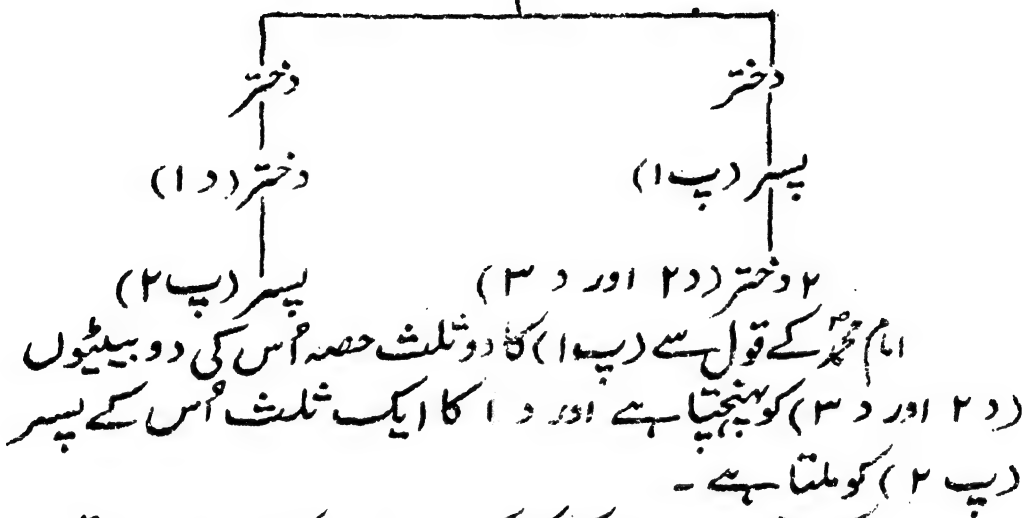


اس شکل میں چونکہ ابو یوسف صاحب کے قاعدہ کے مطابق مستحقین میراث میں بلحاظ تعداد و جنس مٹر کہ تقسیم ہونا چاہئے لہذا پسر (پ) اُس کا $\frac{2}{3}$ (دو ثلث) اور دختر (د) $\frac{1}{3}$ (ایک ثلث) پائے گی۔ اور امام محمد کے قول کے موافق سہام شرعیہ ”اصول“ یعنی اجداد درمیانی کی تعداد و نوع

کے مطابق مقرر ہوتی ہیں اور چونکہ نواسہ نواسی کے حصہ سے دو چند پانے کا مستحق ہے اس لئے اس کا دو ثلث سہام اُس کی دختر (د) کو اور نواسی کا ایک ثلث سہام اس کے پسر (پ) کو ملے گا۔

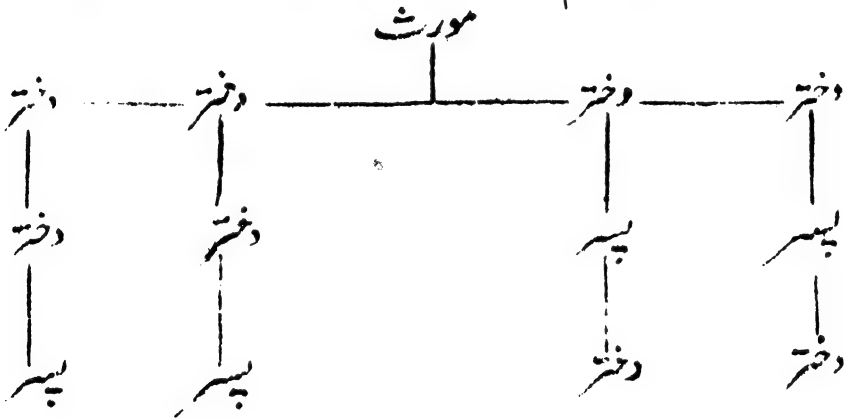
ایک دوسری مثال یجبے ایک مسلم متونی اپنے بعد ایک نواسی کا بیٹا اور ایک نواسہ کی دو بیٹیاں چھوڑ جاتا ہے اس طرح۔

مورث



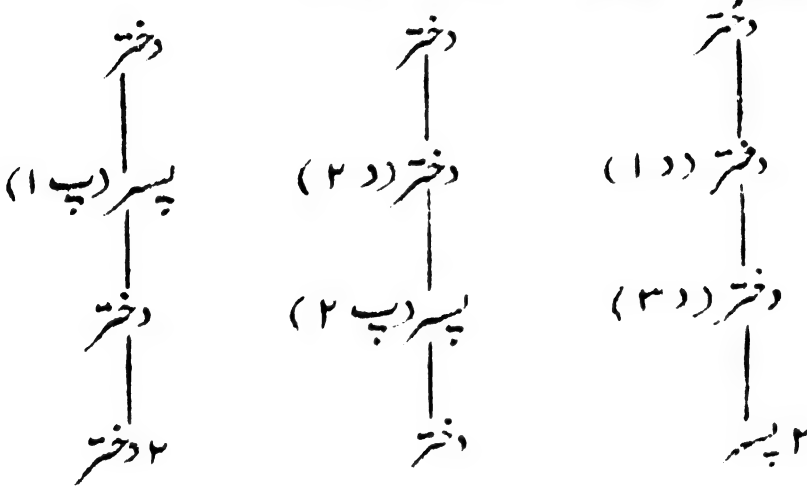
لیکن امام ابو یوسف کے حکم کے مطابق مترکہ چار حصوں میں تقسیم ہو کر پ ۲ کو دو حصے یا کل میراث کا نصف ملے گا اور د ۲ و د ۳ کے درمیان باقی نصف میراث تقسیم ہوگی۔ (۴) جب میراث کے دعویداروں کی دو سے زیادہ تعداد ہو اور اگرچہ درجہ قرابت میں تو وہ برابر ہوں لیکن مختلف اجداد کے سلسلہ سے ہوں جن کی جنس جدا ہو تو محمد صاحب کے قول کے مطابق ان اجداد کی جنس کے لحاظ سے جو متونی کی پہلی پشت میں واقع ہوں مترکہ تقسیم ہوگا بشرطیکہ متونی کی اس پشت کی اولاد میں اختلاف جنس ہو۔ اس کے بعد جہ وراثت کے ذکور کا ایک گروہ اور کل وراثت کے اناث کا دوسرا گروہ قرار دیا جا کر ذکور کے جس قدر سہام ہوں گے وہ کل اُن کی اولاد کو ملیں گے جہاں معمولی قاعدہ کی رو سے لینے بلحاظ تذکیر و تانیث اُس مجموعہ سہام کی ان میں تقسیم ہوگی

اور اسی طرح انات کا مجموعہ حصص اُن کی اولاد کو منتقل اور ان میں تقسیم ہوگا۔ جب درمیانی اجداد کی اس طرح دو جماعتیں قرار پالیں تو ایک ایک جماعت کا مجموعہ حصص اُس کے کل سلسلہ اولاد کے لئے مخصوص ہوگا۔ اگر متوفی کی نسل میں بس پشت میں سب سے پہلے اختلاف جنس واقع ہو اور اس میں ایک شخص ایک جنس کا اور دوسرے چند اشخاص دوسری جنس کے ہوں تو پہلے شخص کا حصہ خواہ وہ مرد ہو کہ عورت جیسی کہ شکل پیش آئے اُس کی اولاد کے لئے مختص کیا جانا چاہئے اور اس قاعدہ تفریق پر متوفی کی اولاد کے کل سلسلوں میں عمل کیا جائے گا۔ مثلاً اگر کسی مسلم کی وفات کے بعد قرابتداران ذیل باقی رہیں:-



چونکہ امام محمدؒ کے قاعدہ کے مطابق مترکہ تقسیم ہوگا لہذا سب سے پہلے دوسری پشت میں اختلاف جنس واقع ہوتا ہے اور اس لئے مترکہ اولاً اُس پشت کے ورثہ میں تقسیم ہوگا یعنی دو بیٹوں کو $\frac{1}{4}$ (چار سدس) اور دو بیٹیوں کو $\frac{1}{4}$ (دو سدس) ملے گا۔ لڑکوں کا چار سدس مترکہ اُن کی دو بیٹیوں پر منتقل ہو کر حصہ رسدی اُن میں تقسیم ہوگا اور بیٹیوں کا دو سدس اُن کے بیٹوں میں مساوی منقسم ہوگا۔ اگر مثال بالائیں دو بیٹے دو بیٹیوں کو چھوڑنے کے بجائے پہلا شخص ایک بیٹا اور دوسرا شخص ایک بیٹی چھوڑ جاتا تو بیٹے کو چار سدس کل دو ثلث $(\frac{1}{3} \times \frac{4}{4}) = \frac{1}{3}$ مترکہ ملتا اور بیٹی چار سدس کا ایک ثلث $= \frac{1}{3} \times \frac{4}{4} = \frac{1}{3}$ ملتی پاتی -

لیکن امام ابو یوسف کے قول کے مطابق دونوں مستحقین ذکر اور ایک ثلث فی کس اور دو مستحقین اثاث بحساب (پہلے) سُدس فی کس میراث پائیں گے۔ یا دوسری مثال لیجئے۔ ایک مسلمان مرنے کے بعد پانچ اولاد چھوڑ جاتا ہے جن میں کی تین عورتیں اور دو مرد ہیں۔ یعنی ایک پر نواسی کی دو بیٹیاں اور ایک پر نواسے کی ایک بیٹی اور ایک پر نواسی کے دو بیٹے جیسا کہ ذیل کی جدول میں دکھلایا گیا ہے۔



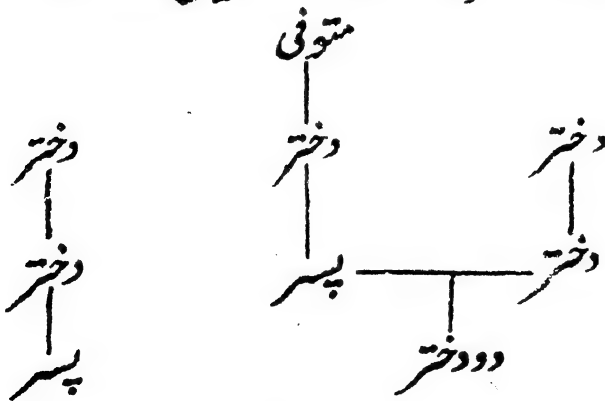
ابو یوسف صاحب کے قول کے مطابق متوفی کی جائداد سات حصوں میں تقسیم ہو کر ہر ایک مرد دو دو اور ہر ایک عورت ایک ایک حصہ پائے گی۔

اس کے برعکس محمد کے قول کے موافق جائداد متذکرہ کے ۲۸ حصے کئے جا کر نواسے کی دو پر نواسیوں میں سے ہر ایک کو ۸ حصے، نواسی کی پوتی کو ۶ حصے اور دوسری نواسی کے دو نواسوں کو فی کس ۳ حصے لینے اس تقسیم کا سبب حسب ذیل ہے :-

چونکہ شکل نہاد میں اولاد کی جنس کا اختلاف سب سے پہلے دوسری پشت میں واقع ہوتا ہے اس لئے پ ۱ (جو دست چپ کے سلسلہ کی دوسری پشت میں بیٹا ہے) جس کی دو اولاد میراث کی مستحق ہیں اپنی اولاد کی تعداد کی بنا پر دو مرد کے برابر متصور ہوگا (یعنی جو برابر ہے چار

عورتوں کے) : داک (جودست راست کے سلسلہ کی دوسری بیٹی ہے) دو اولاد متحقق متروکہ ہیں اس لئے وہ اپنی اولاد کی تعداد کے سبب سے دو عورتوں کے مساوی سمجھی جاتی ہے اور چونکہ ۲ کی (جو بیچ کے سلسلہ کی دوسری بیٹی ہے) ایک اولاد متحق متروکہ ہے اس لئے وہ ایک عورت متصور ہوگی اور اس بنا پر جائیداد کے سات حصے ہو کر چار حصے یا چھپ اکو ملیں گے : چونکہ پ ۱ اپنے سلسلہ میں آپ تنہا وارث ہے اس لئے اس کا پورا حصہ اُس کی اولاد (یعنی اُس کے دو بیٹوں) میں مساوی تقسیم ہوگا یعنی ہر ایک کو $\frac{1}{2}$ ملے گا۔ ۱ اور ۲ کے حصے اکٹھا ہو کر اُن کی بلا واسطہ اولاد پ ۱ اور ۲ میں مساوی تقسیم ہوں گے۔ مساوات کی وجہ یہ ہے کہ پ ۱ مرد ہونے کے سبب سے دو عورتوں کے برابر ہے اور ۳ اپنے دو اولاد (ذکور کی قائم مقامی کرتی ہے اور ان دونوں کے حصے ملائے نہیں جاسکتے جس کے سبب سے ۳ کے دو بیٹوں سے ہر ایک کو $\frac{1}{4}$ کا نصف ملے گا اور پ ۲ کی دختر $\frac{1}{4}$ پاتی ہے۔ بالفاظ دیگر پ ۱ کی اولاد کو ۱۶ حصے ۱ و ۲ کی اولاد میں چھ حصے تقسیم کئے جاتے ہیں۔

ایک دوسری مثال حسب ذیل ہے :-



ابو یوسف صاحب کے قول کے مطابق اولاد ذکور کے درمیان ایک ثلث اور اولاد اناث میں دو ثلث متروکہ تقسیم ہوگا۔ لیکن محمد کے قول سے میراث کے ۲۸ حصہ ہو کر اناث کو ۲۲ حصے

(حق پداری کی بنا پر ۱۶ اور حق مادری کے سبب سے ۶ حصے) اور بیٹے کو محض بر بنائے حق مادری صرف ۶ حصے ملیں گے۔ (۲) دوسری قسم کے ذوی الارحام کی وراثت میں بھی انہی قواعد کی پابندی کی جاتی ہے یعنی۔
(الف) متوفی سے قرابت قریبہ رکھنا۔

(ج) اس شخص کی حالت اور جنس (نوع یعنی تذکرہ و تائید) کا لحاظ کیا جائے جس کے واسطے تحقیق میراث متوفی سے قرابت رکھتے ہیں یعنی یہ دیکھنا ہوگا کہ ایسا شخص درمیانی (مرد ہو کہ عورت) ذی فرض ہے کہ عصبہ بشرطیکہ اسماء برابر ہوں اور اس کے سوائے قاعدہ ذیل پر بھی غور کیا جاتا ہے۔

(ج) اگر مستحقین متروکہ دو سمت کی بنا پر قرابت رکھتے ہیں تو باپ کی سمت والوں کی جنس و صنف میں کوئی فرق نہیں کیا جاتا مثلاً۔
دادی کے باپ کو $\frac{1}{2}$ اور نانی کے باپ کو $\frac{1}{4}$ ملتا ہے (۳) یا کسی قسم کے ذوی الارحام کی وراثت سے بھی یہی قواعد متعلق ہیں۔ مثلاً بھتیجے کی بیٹی اور بھانجی کا بیٹا متوفی سے برابر کا فاصلہ رکھتے ہیں یعنی دونوں کو مساوی درجہ کی قرابت بعیدہ حاصل ہے لیکن چونکہ بھتیجاء عصبہ ہیں اس لئے اس کی بیٹی کو بھانجی کے بیٹے پر متروکہ میں ترجیح ہے۔

اس طبقہ کے ورثاء کے متعلق قواعد ذیل قابل توجہ ہیں:۔

(الف) جب مستحقین وراثت درجہ میں برابر ہوں تو حقیقی بھائیوں کی اولاد سویتلے بھائیوں کو محبوب الارث کرتی ہے۔ لیکن ان کے سبب سے اخیانی بھائیوں اور بہنوں کی اولاد محروم نہیں ہو سکتی۔
(ب) مگر حقیقی بہنوں کی اولاد سویتلے بھائیوں اور بہنوں کی اولاد کی حاجب نہیں ہے۔

(ج) اخیانی بھائیوں اور بہنوں کی اولاد کو ان کے اجداد (یا مورثین) کا

حصہ ملتا ہے (یعنی ایک ثلث $\frac{1}{3}$) - (۴) چوتھی قسم کے ذوی الارحام میں اگر اسماں برابر ہوں تو متوفی کی قرابت قریبہ کو ترجیح دی جاتی ہے لیکن جب نسب کی سمتوں میں فرق ہو تو قوت و قرب قرابت کا کوئی لحاظ نہیں کیا جاتا۔

جن لوگوں میں باپ اور ماں دونوں جانب سے قرابت ہوتی ہے ان کو ان اشخاص پر ترجیح حاصل ہے جو محض باپ کی جانب سے قرابت دار ہوتے ہیں اور جو اشخاص صرف باپ کے سبب سے قرابت دار ہو جاتے ہیں ان کو محض ماں کی جانب کے قرابت داروں پر ترجیح دی جاتی ہے اور ان کے مرد و عورت ہونے کا کوئی لحاظ نہیں ہوتا۔ اور جب ایسے رشتہ داروں میں چند ذکر اور بعض اناث ہوں اور وہ جب قرابت میں برابر ہوں تو مرد کو عورت کا دو چند حصہ ملتا ہے۔

مثلاً اگر ایک چچا اور ایک بھئی جن کی ایک ہی ماں ہو میراث کا ادعا کریں یا مامو اور خالہ جن کے ماں باپ یا جن کا صرف باپ یا محض ماں ایک ہو اور اگر ان کی نسب کی سمتیں مختلف ہوں تو ان کی قرب قرابت کا کوئی لحاظ نہیں کیا جاتا۔ چنانچہ ایک حقیقی بھئی اور ایک اخیانی خالہ یا حقیقی خالہ اور اخیانی بھئی میراث کی مستحق ہوں تو باپ کے قرابت داروں کو دو ثلث کیونکہ باپ کا حصہ اسی قدر ہے اور ماں کے قرابت داروں میں یک ثلث کیونکہ اسی قدر حصہ ماں کو ملتا ہے مگر وہ پہنچتا ہے اور جس قدر حصہ جس گروہ کو ملتا ہے وہ ان میں تقسیم کر دیا جاتا ہے گویا کہ وہ سب آپس میں ایک ہی قسم کی قرابت رکھتے ہیں اس طرح حقیقی بھئی کے سبب سے اخیانی چچا اور سو تیلی بھئی محروم الارث ہو جاتی ہیں لیکن میت کے سوتیلے مامو اور خالائیں محجوب نہیں ہو سکتی ہیں۔ اور اسی طرح مامو اور خالہ کی موجودگی سے اخیانی چچا اور سو تیلی بھئی محجوب الارث نہیں قرار پاتے ہیں۔ چنانچہ باپ کی جانب کے اعزاء میں دو ثلث اور مادری قرابت داروں میں یک ثلث میراث

تقسیم ہوتی ہے۔

فصل چوتھی

مسئلہ اول

درائے مصرعہ بالا کے سوائے سنیوں کے نزدیک ایک اور قسم کا حق وراثت ہے جو قرابتِ دلا پر مبنی ہے۔ حنفیہ کے پاس دلا کی دو قسمیں ہیں یعنی ولاء العتق (وراثت جو غلام کو آزاد کرنے سے ملتی ہے) اور ولاء الموالا (حق وراثت جو موالات سے حاصل ہوتا ہے)۔

شیعوں کے نزدیک تین قسم کی ولاء معتبر ہے جن میں سے دو قسمیں ان اقسام کے مشابہ ہیں جو سنیوں کے نزدیک مسلم ہیں مگر فریقین میں اس مسئلہ کی نسبت اس قدر اختلاف ہے کہ شیعہ آزاد کرنے والے کے حق وراثت کو اُس وقت تک ملتوی رکھتے ہیں جب تک سب اقربائے نسب ختم ہو جائیں اور سنی آزاد کرنے والے کے حق وراثت کو ذوی الارحام کی وراثت پر ترجیح دیتے ہیں۔ مثلاً اگر کوئی شخص اپنے غلام کو آزاد کر دے اور وہ غلام اپنے مرنے کے بعد ذوی الارحام کی قسم سے چند درشاں چھوڑ جائے تو سنیوں کے نزدیک آزاد کرنے والا ذوی الارحام کو محبوب الارث کر دے گا ہر ایم میں لکھا ہے کہ ولاء العتق سے عصوبت قائم ہوتی ہے یعنی جب کوئی شخص اپنے غلام کو آزاد کرتا ہے تو وہ ایسے غلام کا عصبہ ہو جاتا ہے اور اس کی توریت کے مستحق ہونے میں اس کے ماموں اور خالہ اور دوسرے ذوی الارحام کے مقابلہ میں ترجیح پاتا ہے۔“

اس بنا پر سنت جماعت کی شرع میں آزاد کنندہ کو عصبہ سببِ نخاص کہتے ہیں۔ جس صورت میں عاتق یعنی آزاد کرنے والا موجود نہ ہو تو اُس کے

عصبات ذکور عتیق متوفی کے وارث ہوتے ہیں لیکن عصبات اناث وارث نہیں
حق عاتق - ہوتے مگر اناث اُس وقت اُس کے وارث ہوتے ہیں

جبکہ خود انھوں نے اس غلام کو آزاد کیا ہو اگر عتیق
متوفی نے کوئی وارث ذوی الفروض میں سے یا عصبہ نسبی سے نہ چھوڑا
ہو تو اُس کی کل جائیداد عصبہ بالولا کو ملے گی یعنی آزاد کرنے والے کو یا
اس کے عصبات ذکور کو۔ اور اس کے ذوی الارحام بالکل محروم الارث
ہوں گے اگر اُس نے کوئی وارث ذوی الفروض میں سے چھوڑا ہو تو
عصبہ بالولا کو کچھ نہ ملے گا۔ مگر عاتق اور اس کے عصبات ذکور کی توریث
عتیق میں اہل سنت نے ترتیب وراثت میں کسی قدر رد و بدل کیا ہے
مثلاً عام مسئلہ یہ ہے کہ جب کوئی شخص ایک بیٹا اور باپ چھوڑ جائے تو
مسئلہ ترتیب وراثت باپ کو اس کا سہم شرعی ایک سدس ملے گا اور جو باقی
میں تغیر - رہے وہ بیٹے کو دیا جائے گا لیکن اگر کوئی غلام عتیق
اپنے مرنے کے بعد کوئی عصبہ نسبی نہ چھوڑے بلکہ صرف

اپنے عاتق کے باپ اور بیٹے کو چھوڑ جائے تو عاتق کا بیٹا عتیق متوفی کی
کل جائیداد پائے گا اور عاتق کے باپ کو کچھ نہ ملے گا۔ یہی کیفیت اس وقت
بھی ہوگی جبکہ عاتق کے بیٹے کے ساتھ اس کا دادا بھی موجود ہو۔ عام اصول
عام اصول - یہ ہے کہ عصبات سبب الخاص کی توریث میں عصبہ
قریب کو کل جائیداد کے پانے میں عصبہ بعید پر ترجیح
دی جاتی ہے۔

مسئلہ اولیٰ نسبت اب تاریخی و بحیسی باقی رہ گئی ہے یہ ایک
قدیم زمانہ کے اصول وراثت کی یادگار سمجھا جاتا ہے کیونکہ دفعہ ۳
دفعہ ۴ ایکٹ ۵ ایکٹ ۵ سلسلہ ۱۸ء کی رو سے وہ سب دشواریاں
جو کسی غلام آزاد کردہ کے قدرتی ورثا کو ان کی توریث
کے متعلق پیش آتی تھیں اب رفع ہو گئی ہیں قانون مذکور
نے ہر ایک غلام اور کنیز آزاد شدہ کے حقیقی ورثا کو متوفی کی توریث کا

مستحق قرار دیا ہے۔ چنانچہ سید میر امجد الدین خاں بنام ضیا النساء بیگم کے مقدمہ میں بریوی کونسل نے اس مضمون کا فیصلہ صادر فرمایا ہے کہ ایک متذکرہ کی رو سے غلام آزاد شدہ کے قدرتی ورثا کی توریث میں اب کوئی دشواری باقی نہیں رہی۔ بہر حال اس قانون موضوعہ کا اثر یہ ہے کہ اب کسی ایسے شخص کے ورثا جو پہلے کسی کا غلام رہا ہو اور بعد ازاں اس کے مالک نے اسے آزاد کیا ہو اپنی قدرتی ترتیبِ ارث کے موافق مستحق توریث قرار پاتے ہیں۔

جب کوئی مسلم یا مسلمہ اپنے مرنے کے بعد کسی ایسے قرابت دار کو نہ چھوڑ جائے جس سے اس کو شرکتِ خون ہو بلکہ اس کے عوض کوئی زوجہ یا شوہر جیسی کہ صورت ہو باقی رہ جائے تو شوہر یا زوجہ کو متوفیہ یا متوفی کی کل میراث ملتی ہے۔

جن ورثا کی صراحت فقرات بالا میں کی گئی ہے اگر ان میں سے کوئی موجود نہ ہو تو متوفی کی میراث اس شخص کو پہنچتی ہے جسے متوفی نے اپنے جرائم یا قصور کے واسطے کسی کو ذمہ دار قرار دیا ہو۔ چونکہ یہ خاص طریقہ ولایت ہندوستان میں مروج نہیں ہے لہذا سینیوں کے ان احکام کے متعلق کچھ بیان کرنا بے سود ہے۔

وارث متذکرہ صدر کے بعد اس وارث کی نوبت آتی ہے
مقرلہ بالنسب | جو مقرلہ بالنسب علی الغیر کہلاتا ہے اور یہ وہ وارث
علی الغیر۔ | ہے جس کو متوفی نے بجز رشتہ پداری اپنا ایک عزیز
بیان کیا ہو (لیکن مقر اور مقرلہ کا نسب معلوم نہ ہو)۔

مثلاً اگر کوئی دو شخص جن کی ولدیت نامعلوم ہو ایک دوسرے کو بھائی پکارتے ہوں جب ان میں سے ایک مر جائے اور کوئی وارث نہ چھوڑے تو

دوسرا اس کی میراث پالنے کا مستحق ہوتا ہے۔
 اس کے بعد ایسے موصیٰ لہ کی نوبت آتی ہے جس کے واسطے متوفی
 نے ثلث مال سے زیادہ کی وصیت کی ہو۔
 سب سے آخر میں بیت المال کل مسلمانوں کے فائدہ کے لئے
 وارث قرار پاتا ہے (چونکہ اس زمانہ میں بیت المال نہیں ہے لہذا
 ذوی الفروض سبھی پر ہی رد جائز ہے)

فصل پانچویں

مسئلہ رد

جب ذوی الفروض کے سوائے عصبات میں سے کوئی موجود نہ ہو تو
 سہام شرعیہ نکالنے کے بعد متوفی کی جائیداد سے جو باقی رہتا ہے وہ اصول رد
 کے لحاظ سے ذوی الفروض پر ان کے حصص کی مناسبت سے تقسیم ہوتا ہے۔
 فقہائے متقدمین کا قول ہے کہ شوہر اور زوجہ رد پالنے کے مستحق
 نہیں ہیں مگر متاخرین کے نزدیک جب میت کے دوسرے ورثہ از قبیل
 عصبات موجود نہ ہوں تو میراث شوہر یا زوجہ کو اصول رد سے ملنی چاہئے۔
 رد حق شوہر یا زوجہ | ہند کی برطانوی عدالتیں اس قاعدے کو مانتی اور اس کا
 نفاذ کراتی ہیں۔

ملہ چونکہ شرعاً کوئی مسلمان اپنے ورثہ کو محروم کرنے کی غرض سے اپنے کل مال کی وصیت نہیں کر سکتا لہذا
 ایسا موصیٰ لہ جس کے واسطے ثلث مال سے زیادہ کی وصیت ہو عام موصیٰ لہ کہلاتا ہے۔
 شرع اسلام کے مطابق لا وارث کا مال حکومت وقت کو کل مسلمانوں کے فائدہ کی غرض سے ملتا ہے۔
 سہ محمد رشید دہری نے نام صاحبانہ (اس کے سابق ترجمہ لایا گیا ہے) بغاٹون بنام دلائل غنائم (سابقہ ترجمہ لایا گیا ہے)

اشخاص جو رد | جن ورثا کو از روئے رد میراث پہنچتی ہے وہ آٹھ ہیں۔
 پاتے ہیں۔ (۱) ماں (۲) دادی (۳) دختر (۴) پوتی (۵) سگی بہن
 (۶) سوتیلی بہن (۷) سوتیل بھائی (۸) اختیانی بہن۔
 ایک دویاتین متم کے ورثا کو ایک ہی وقت میں رد مل سکتا ہے مگر تین سے
 زیادہ اقسام کے ورثا ایک ہی وقت میں از روئے رد میراث نہیں
 پاسکتے۔

سہام شرعیہ نکالنے کے بعد بقیہ متروکہ اشخاص مذکورہ بالا کو ان کے
 حصص کی مقدار کے موافق دیا جاتا ہے۔ مثلاً
 جب متوفی کی ایک دادی ایک اختیانی بہن کے ساتھ ہوتو
 ہر ایک کا حصہ $\frac{1}{4}$ ہوگا لہذا مابقی ان میں برابر تقسیم کر دیا جائے گا۔
 جب ایک بیٹی اور ماں ہوتو ان کے حصے $\frac{1}{4}$ اور $\frac{1}{4}$ ہوں گے
 اس لئے مابقی ان کے حصوں کی مقدار کے موافق ان میں $\frac{1}{4}$ اور $\frac{1}{4}$ کی
 مناسبت سے تقسیم کر دیا جائے گا۔

جب دو زوجائین ایک ماں اور تین بیٹیاں ہوں تو زوجاؤں
 کو $\frac{1}{4}$ ملے گا ماں کو $\frac{1}{8}$ کا $\frac{1}{8} = \frac{1}{4}$ ملے گا۔ اور تین بیٹیوں کو $\frac{1}{8}$ کا
 $\frac{3}{8} = \frac{1}{4}$ ملے گا یعنی ہر دختر کو $\frac{1}{8}$

تو ان سب کا مقسوم علیہ اعظم ۲۴ ہوا لہذا ہر ایک زوجہ کا
 حصہ ۱۵، اور ۲ زوجاؤں کا حصہ = ۳۰ ہوا ماں کا حصہ = ۲۲
 ہر ایک دختر کا حصہ ۵۶، اور ۳ بیٹیوں کا = $\frac{1۸۶}{۴}$

یا ماں: بیٹی = $\frac{1}{4} : \frac{1}{4} = ۱ : ۱$
 ماں - ($\frac{1}{4} + \frac{1}{4} = \frac{1}{2}$) = $\frac{1}{2}$
 دختر - ($\frac{1}{4} + \frac{1}{4} = \frac{1}{2}$) = $\frac{1}{2}$
 یا - زوجہ، ماں اور بیٹی

زوجہ = $\frac{1}{4}$

ماں: بیٹی = $\frac{1}{4} : \frac{1}{4} = ۱ : ۱$

$$\text{ماں} = \frac{1}{4} \text{ کا } \frac{1}{2} = \frac{1}{8}$$

$$\text{بیٹی} = \frac{1}{4} \text{ کا } \frac{1}{2} = \frac{1}{8}$$

زوجہ، م، ماں، بیٹی، ۲، ۱

یا ۲ زوجائیں، ایک ماں اور ۳ بیٹیاں

$$۲ \text{ زوجہ} = \frac{1}{4}، ۱ \text{ زوجہ} = \frac{1}{8}$$

$$\text{ماں} : ۳ \text{ بیٹیاں} = \frac{1}{4} : \frac{1}{8} = ۲ : ۱$$

جب ایک ماں اور ایک بیٹی اور ایک پوتی ہو تو ان کے سہم شرعیہ $\frac{1}{4}$ ، $\frac{1}{4}$ اور $\frac{1}{4}$ = $\frac{3}{4}$ ہوتے ہیں۔ باقی متروکہ ان میں ان کے حصوں کی مناسبت سے تقسیم ہوگا یعنی $\frac{1}{8}$ ماں کو $\frac{1}{8}$ پوتی کو اور $\frac{1}{8}$ بیٹی کو ملے گا یا۔ ماں اور پوتی مل کر دونوں $\frac{1}{4}$ پائیں گی بیٹی = $\frac{1}{4}$ ۔
 :۔ ماں اور پوتی : بیٹی = $\frac{1}{4} : \frac{1}{4} = ۱ : ۱$
 :۔ بیٹی $\frac{1}{4}$ پائے گی۔

علیٰ ہذا القیاس ماں اور پوتی $\frac{1}{4}$ پائیں گی۔ اسی طرح بیٹی اور پوتی کو ملے گا اگر متوفی کے ورثائیں سے ایک وارث تقسیم ترکہ کے قبل مر جائے دُہری میراث اور اپنے بعد چند وارث چھوڑ جائے تو ایسی صورت میں یہ ورثا اگر وہ دونوں متوفی کے وارث شرعی ہیں تو دونوں کا ترکہ پائیں گے اور اگر ایک ہی کے وارث ہیں تو ایک ہی کا ترکہ پائیں گے۔ مثلاً ایک شخص نے اپنے مرنے کے بعد ایک بیٹا اور ایک بیٹی اور سوتیلہ بھائی چھوڑا اس شکل میں اگرچہ بیٹا سوتیلے بھائی کا حاجب ہوتا ہے لیکن اگر وہ ترکہ تقسیم ہونے کے پہلے مر جائے تو اب اس کے وارث صرف اس کی بہن اور اس کا سوتیلہ چچا رہا لہذا اس بیٹے کا حصہ $\frac{1}{2}$ اس بہن اور اس کے چچا میں برابر تقسیم ہوگا۔ اور بہن $\frac{1}{2}$ کا $\frac{1}{4}$ یعنی $\frac{1}{4}$ پائے گی اور چچا باقی متروکہ یعنی $\frac{1}{4}$ پائے گا۔

فصل چھٹی

مسئلہ عول

بعض وقت ذوی الفروض کے سہام شرعیہ نکالنے میں ایک خاص سنت جماعت کا قاعدہ | دقت پیش آتی ہے یعنی اہل فروض کے حصّوں کے کسرات کو جمع کرنے میں ان کی تعداد اصل متروکہ کی مقدار کے لئے جو صحیح عدد مقرر کیا جاتا ہے اس سے بہت زیادہ ہو جاتی ہے لہذا اس دشواری کو دفع کرنے کی غرض سے سنی فقہاء مقسم مشترک میں اضافہ کر کے جملہ سہام مطلوبہ میں ایک نسبتی کمی پیدا کرتے ہیں۔ اس قاعدہ کا نام عول ہے جو فقہ سنت جماعت میں مخصوص اصطلاح ہے اور جس سے مراد ہے کہ مقسم مشترک میں ایک نسبتی اضافہ سے سہام مطلوبہ کا باسانی یقین ہو سکتا ہے مثلاً اگر کسی عورت کے مرنے کے بعد ایک شوہر اور دو بیٹیاں اور ایک ماں باقی رہیں تو ان کے سہام شرعیہ ایک ربع دو ثلث اور ایک سدس ہوں گے۔ اس شکل میں مقسم مشترک بارہ ہے جس سے وہ سہام نکلتے ہیں جن میں جائداد تقسیم کرنے کی ضرورت ہے یعنی شوہر کا حصہ تین اور بیٹیوں کا حصہ آٹھ اور ماں کا حصہ دو ہوگا۔ لیکن تین اور دو اور آٹھ کی جمع تیرہ ہوتی ہے لہذا اہل سنت جائداد کو تیرہ حصوں میں تقسیم کرتے ہیں تاکہ ہر ایک وارث کو اس کا پورا شرعی حصہ مل سکے۔

لیکن شیعوں کا طرز عمل اس کے خلاف ہے۔ شیعوں کے شیعوں کا قاعدہ | نزدیک جب تقسیم کرنے میں سہام مطلوبہ سے جائداد کم ہوتی ہے تو وہ کمی اس واسطے یا ان ورثاء پر عائد کی جاتی ہے

جن کا حصہ یا حق تغیر پذیر ہو مثلاً صورت متذکرہ صدر میں شیعوں کے نزدیک ماں اور شوہر اپنے پورے حصے بلا کم و کاست پائیں گے اور باقی ۱/۴ دونوں بیٹوں پر تقسیم کر دیا جائے گا۔

فصل ساتویں

اولاد بعد الموت وغیرہ

کوئی مسلمان بیوہ اپنے شوہر کی وفات کے بعد جب تک چار مدتِ عدۃ - | جینے اور دس دن نہ گزر جائیں از روئے شرع پھر نکاح کرنے کی مجاز نہیں ہے۔ اس مدت کو عدۃ یا زمانہ بیوگی کہتے ہیں۔ اور اس کی غرض محض بیوہ کے حاملہ ہونے یا نہ ہونے کو دریافت کرنی ہے۔ اگر بیوہ حاملہ ہو تو اُس کی عدت وضع حمل تک باقی رہتی اور طفل جو ایسی حاملہ سے اندرون مدت حمل تولد ہو وہ اپنے باپ کا وارث ہوتا ہے۔ لیکن جب سوائے باپ کے کسی دوسرے قرابت دار کی وفات کے بعد کوئی طفل پیدا ہو تو وہ اُس تصور کی بنا پر کہ اگر وہ متوفی کے زمانہ حیات میں پیدا ہوتا تو وارث قرار پاتا متوفی کے بعد بھی اس کا ورثائے میت میں شمار کیا جاتا ہے لیکن شرط یہ ہے کہ اس کی ولادت متوفی کی وفات کے چھ مہینے کے اندر ہونی چاہئے ورنہ اُس کا ورثا میں شمار نہ ہوگا۔

جو لوگ کسی آفتِ ناگہانی سے مرتے ہیں ان کے متعلق قیاس آفتِ ناگہانی | کیا جاتا ہے کہ وہ وقت واحد میں فوت ہوئے ہیں اور اس بنا پر ہر ایک ایسی میت کی میراث اگرچہ وہ کی موت۔ | آپس میں قرابت دار کیوں ہوں (مرد و عورت

جیسی کہ صورت ہو) تو اُس کے زندہ درنا کو ملتی ہے۔

قدیم قانون حنفیہ کی رو سے شخص مفقود انجر ۹۰ برس تک زندہ
اشخاص مفقود انجر سمجھا جاتا تھا۔ لیکن مالکیہ کا اصول جو زیادہ عقل و فطرت
قول مالکیہ کے مطابق ہے حنفیہ میں بھی نافذ العمل ہے۔ یعنی اگر
کسی کی خبر چار سال تک نہ معلوم ہو تو اُس کو مردہ سمجھنا
چاہئے شیعوں میں مفقود انجر کو میت تصور کرنے کے لئے دس سال کی مدت
اصول شیعہ۔ درکار ہے۔ مگر شافعی کے نزدیک اس کے لئے سات
اصول شافعی۔ سال کافی ہیں اور یہ وہی مدت ہے جو قانون شہادت ہند
میں مفقود انجر کے لئے معین کی گئی ہے۔

چنانچہ دفعہ ۱۰۷ قانون شہادت ہند کے الفاظ حسب ذیل ہیں:-
”جب کسی شخص کے مرنے یا جینے کے متعلق سوال ہو اور اگر یہ
قانون شہادت ہند بتلایا جائے کہ تاریخ ادعا سے تیس سال کے قبل وہ
دفعہ ۱۰۷ زندہ تھا تو اس کے مرنے کا بار ثبوت اسی شخص پر
ڈالا جاتا ہے جو اس کے مرنے کا ادعا کرتا ہے“

قانون مذکور کی دفعہ ۱۰۸ کا حکم ہے کہ ”جب کسی شخص کی حیات
دفعہ ۱۰۸ یا موت معرض بحث میں ہو اور یہ ثابت کیا جائے کہ
سات سال سے اُن لوگوں کو جو اگر وہ زندہ رہتا قدرتا
اُس کے حالات سے واقف ہوتے اس کی کوئی خبر وصول نہیں ہوئی ہے
تو جو فریق کہ اُس کے زندہ ہونے کا مدعی ہے اس پر اس کا بار ثبوت
ڈالا جاتا ہے“

الہ آباد ہائی کورٹ کے جلسہ کاملہ نے ایک مقدمہ میں یہ تجویز
کی ہے کہ اس مسئلہ کے متعلق جو حنفیہ کا قدیم قول ہے وہ شہادت کا
واضدان قانون ایک قاعدہ ہے نہ کہ شرع محمدی کا جزو جس کے سبب
کا مدعا۔ اس کا نافذ کرنا عدالتوں کے فرائض سے خارج ہے۔

لیکن میں نہایت ادب سے کہتا ہوں کہ مفقود النجر کی نسبت سات سال کی مدت مقرر کرنے سے مسلمانوں کے مختلف فرقوں کے قواعد شرعیہ کی خلاؤری کا واضعاً قانون کا ہرگز منشا نہیں ہے۔ چنانچہ فرض کیجئے کہ ایک حنفی مرد کی زوجہ اپنے شوہر کے چار سال تک مفقود النجر رہنے کے بعد عقد ثانی کرتی ہے۔ میری رائے میں ایسے عقد ثانی کو دفعہ ۱۰۸ (قانون شہادت) کی رو سے ناجائز قرار دینا ناممکن ہوگا۔

باب سوم

شیعوں کا قانون وراثت

فصل پہلی۔ اقسام وراثت

شیعہ اور سنی کی وراثت کے قانون میں سب سے اہم اختلاف مسئلہ تعصیب کے متعلق ہے۔ شیعہ مسئلہ تعصیب کو مطلق نہیں مانتے اور ان کے نزدیک اقربائے پدری جن کو فقہ حنفی میں عصبیات حقیقی کہتے ہیں کوئی خاص حق نہیں رکھتے ہیں اور نہ انھیں اقربائے مادری پر کسی قسم کی ترجیح حاصل ہے۔

شیعوں کی شرع کے مطابق اسباب توریث دو ہیں: —
 حق وراثت مطابق (۱) نسب (مشارکت خون) اور (۲) (سبب جہاں)
 قانون شیعہ نسب سے صرف مشارکت خون یعنی خون کا رشتہ

مراد ہے۔ اس لئے میت کے جس قدر اقربائے نسبی ہیں وہ اس کے ترکہ میں حصہ پانے کے مستحق ہیں بجز ان صورتوں کے جبکہ قواعد مانع توریث کا جن کا ذکر آگے آئے گا ان پر اطلاق ہو۔

اقربائے نسبی یعنی وہ لوگ جو مشارکت خون کی وجہ سے اقربائے نسبی کے متوفی کے وارث قرار دیئے گئے ہیں تین طبقوں پر تین طبقات منقسم ہیں اور ہر طبقہ کے دو دو جزو ہیں۔ پہلے طبقہ کے ورثا دوسرے طبقہ کے ورثا کو محجوب الارث

کردیتے ہیں اور اسی طرح اس طبقہ کے ورثا کی موجودگی میں تیسرے طبقہ کے لوگ میراث پانے سے محروم ہوتے ہیں۔

لیکن ہر طبقہ کے دونوں جزیوں کے ورثا باہم وارث ہوتے ہیں۔ مثلاً

(۱) طبقہ اولیٰ کے ورثا میں جوازر وئے نسب مستحق توریث ہیں اشخاص ذیل داخل ہیں (الف) پہلے درجہ کے آبا و اجداد یعنی والدین اور (ب) اولاد در اولاد یعنی متوفی کی درجہ بدرجہ اولاد خواہ سلسلہ میں وہ کتنی ہی پست کیوں نہ ہو۔

(۲) طبقہ ثانیہ میں یہ لوگ داخل ہیں (الف) سب درجوں کے آبا و اجداد اور (ب) بھائی اور بہنیں اور ان کی اولاد در اولاد۔

(۳) طبقہ ثالثہ ہم رتبہ قرابت داروں پر مبنی ہے (الف) باپ کے جانب اور (ب) ماں کی جانب کے مساوی المرتبہ اعزا اور ان کی اولاد خواہ درجہ میں کتنی ہی پست ہو۔ مثلاً (۱) چچا اور پھپھیاں (۲) ماموں اور خالائیں خواہ درجہ میں کتنی ہی بلند اور ان کی اولاد خواہ درجہ میں کتنی ہی پست کیوں نہ ہو۔

جب طبقہ اولیٰ کا ایک وارث بھی باقی ہو تو وہ طبقہ ثانیہ سلسلہ توریث اور طبقہ ثالثہ کے ورثا کو بالکل محجوب الارث کر دیگا۔ اسی طرح طبقہ ثانیہ کے کسی ایک وارث کی موجودگی میں طبقہ ثالثہ کے کل ورثا محروم ہو جائیں گے۔

مگر ہر ایک طبقہ کے دونوں جزدوں کے درمیان ایک ساتھ وارث ہوتے ہیں۔ مثلاً متوفی کے والدین اس کی اولاد کے ساتھ متروکہ میں حصہ پاتے ہیں اور داد ادا دی کو بھائی بہنوں کے ساتھ میراث ملتی ہے اور ماموں اور خالائیں چچا اور پھپیوں کے ساتھ میراث پاتے ہیں۔ متوفی کا محض ایک بچہ یا اُنس کی اولاد بھائی اور بہنوں اور اُن کی اولاد کو بالکل محبوب الارث کر دیتا ہے۔ علیٰ ہذا لقیاس بھائی اور بہنیں اور ان کی اولاد کے سبب سے چچا اور پھوپھیاں بالکل محروم الارث ہو جاتی ہیں لیکن یہ لوگ اجداد یعنی دادا پردادا وغیرہ کے ساتھ میراث پاتے ہیں۔

جب کسی سنی مسلمان کے مرنے کے بعد نو اسی ایک بھتیجہ فرقہ بین قواعد کے ساتھ موجود ہو تو بھتیجہ عصبہ ہونے کی وجہ سے سنی اور شیعہ متوفی کی نو اسی کو بالکل ترکہ سے محروم کر دیتا ہے۔ لیکن شیعوں میں متوفی کی نو اسی چونکہ اس کی اولاد کی اولاد ہے لہذا کل جائداد کی وارث ہوگی اور بھتیجہ کو کچھ نہ ملے گا۔ اگر کوئی سنی مسلمان مرنے کے بعد ایک بیٹی اور ایک بھائی چھوڑ جائے تو بیٹی کو اس کا سہم شرعی ملے گا یعنی نصف متروکہ اور باقی بھائی کو بطور عصبہ کے دیا جائے گا۔ لیکن شیعوں کے قانون کی رو سے بیٹی کل جائداد کی مالک ہوگی، اس طرح کہ نصف متروکہ بطور سہم شرعی اور باقی نصف مسئلہ رد کے مطابق اس کو ملے گا۔

حق وراثت جو کسی خاص سبب پر مبنی ہوتا ہے اس کی دو قسمیں ہیں۔

قرابت سببی (۱) وراثت بسبب زوجیت اور

(۲) وراثت بسبب ولایا قرابت سببی

(۱) حق وراثت بسبب زوجیت جملہ حالات میں شخص خاص سے متعلق ہوتا ہے اور اس وجہ سے شوہر یا زوجہ ایک دوسرے کی

وراثت میں کبھی محجوب الارث نہیں ہوتے ہیں۔ اگر متوفی اپنے بعد ایک زوجہ اور ایک اولاد چھوڑ جائے تو زوجہ کو اس کا سہم شرعی اور اولاد کو ما بقی بربنائے رطلے گا۔ اسی طرح اگر متوفی کی ایک زوجہ اس کے ماں باپ یا دادا دادی یا بھائی اور بہنوں کے ساتھ موجود ہو تو سب سے پہلے اس کو اس کا سہم شرعی دے دیا جائے گا اور اس کے بعد جائداد اُن وراثا پر تقسیم ہوگی جو اہل زوجہ کے نسب مستحق وراثت ہیں۔

(۲) وراثت بسبب ذاتین قلموں میں منقسم ہے یعنی۔

(الف) ولاء الحق یعنی غلام آزاد کرنے والے کا حق وراثت۔

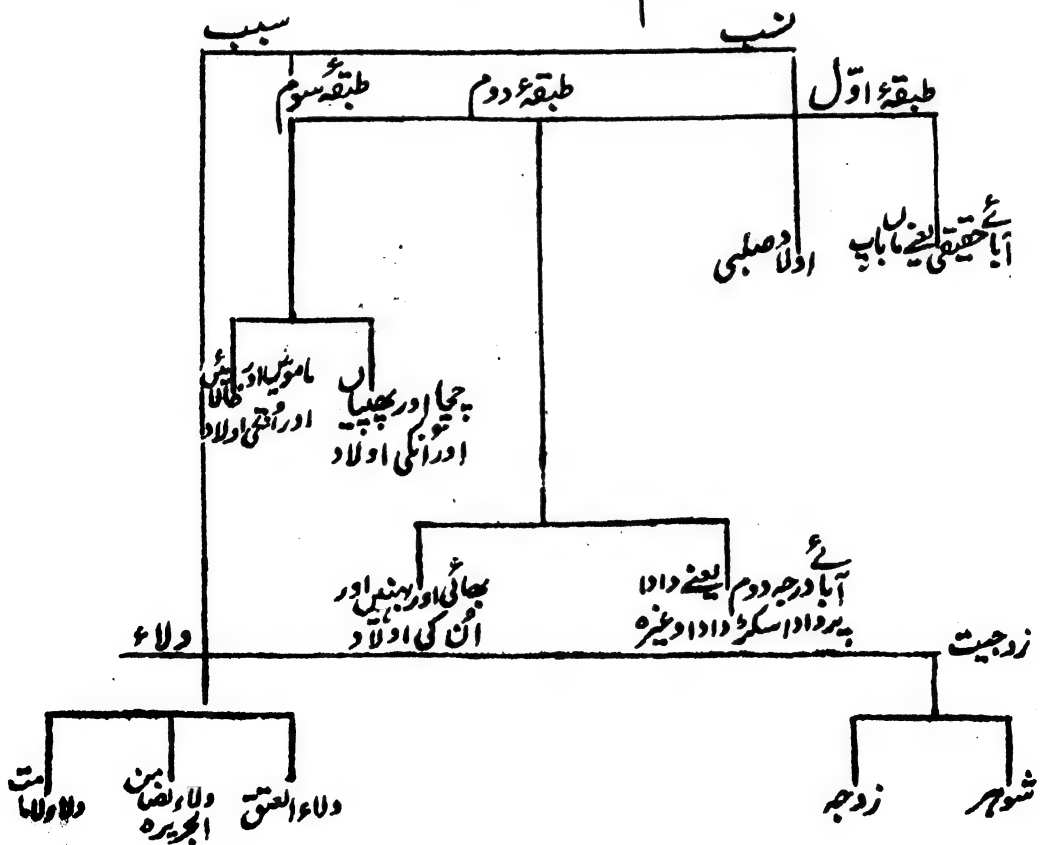
(ج) دلاء ضامن التجریہ یعنی حق وراثت اُس شخص کا جو متوفی کے

قصور و جرم کے واسطے ضامن ہو کر اس کے لئے اپنے کو ذمہ دار بنایا ہو۔

(ج) اولاءِ امام یعنی حق وراثت جو امام زماں کو اس وجہ سے حاصل ہے کہ

وہ ہادی و رہنمائے خلق ہے۔

نقشہ تقسیم میراث موافق مذہب شیعہ



فصل دوسری

اقسام اقرباء نسبی

شیعوں کے قانون کے مطابق جو ورثا نسب کی وجہ سے حق وراثت
 اقرباء نسبی کے تین | رکھتے ہیں وہ تین گروہ پر منقسم ہیں یعنی:۔
 طبقات ہیں (۱) طبقہ اولیٰ میں میت کے ایسے ورثا داخل ہیں جن کے
 سہام شرعیہ قرآن مجید میں معین ہیں اور اس لئے یہ
 ذوفرض کہلاتے ہیں۔ ذوی الفروض کی بابت سنی اور شیعہ متفق ہیں۔

(۲) طبقہ ثانیہ میں ایسے ورثا داخل ہیں جو کبھی بطور ذوفرض کے
 اور کبھی اُس قرابت کی وجہ سے جو وہ متوفی کے ساتھ رکھتے ہیں ترکہ پاتے ہیں۔
 (۳) طبقہ ثالثہ میں وہ ورثا داخل ہیں جو صرف قرابت کی وجہ سے
 مستحق توریث ہوتے ہیں لہذا ان کو ذوالقرابت اور ان کے حصوں کو سہام القرابت
 کہتے ہیں۔

ورثا جن کے شرعی حصے معین ہیں حسب ذیل ہیں:۔

(۱) بیٹے یا بیٹیاں جب متوفی کا باپ موجود نہ ہو اور متوفی کے ایک یا
 ایک سے زیادہ سگے بھائی باقی رہیں۔

(۲) سگی بہن یا بہنیں اور علاقائی بہن یا بہنیں جب دادا اور بھائی
 یا اُس طبقہ کے بھائی جس طبقہ کے وہ خود ہوں موجود نہ ہوں۔

(۳) باپ جب متوفی کی ایک یا ایک سے زیادہ اولاد موجود ہو۔

(۴) ماں۔

(۵) شوہر یا۔

(۶) زوجہ۔

(۷) اخیانہ بھائی یا بہنیں (یعنی متوفی اور ان لوگوں کی ایک ماں اور کئی باپ ہوں)۔

جب میت کا ایک ہی وارث ہو خواہ وہ ذو فرض ہو کہ ذو قرابت یا خاص قرابت سببی کی وجہ سے مستحق وراثت ہو بہر حال اُسی ایک وارث کو کل ترکہ ملے گا۔

ایسا ہی اگر میت نے ایک لڑکی لڑکی چھوڑی ہو تو وہ اپنا سہم معینہ یعنی نصف میراث لینے کے بعد جو نصف متروکہ نہ بچ رہتا ہے اُس کو بھی مسئلہ رد کے ذریعہ سے حاصل کرتی ہے۔

لیکن اس کے عکس چونکہ ایک لڑکے فرزند کا اُس کے باپ کی میراث میں شرع کی رو سے کوئی مخصوص و معین سہم نہیں ہے لہذا وہ محض اپنے حق قرابت کی بنیاد پر متروکہ پیری کا مالک قرار پاتا ہے۔

جب کوئی مرد یا عورت اپنے مرنے کے بعد شوہر یا زوجہ کے سوائے کوئی دوسرا قرابت دار نہ چھوڑے تو میراث سبب زوجیت وہ عورت یا مرد جیسی کہ شکل ہو جملہ متروکہ پائے گی۔ پہلے تو اُس کو اُس کا سہم شرعی دیا جائے گا اور باقی بطور رد اُسی کو ملے گا۔

جب درثا میں ذکور و اناث بلحاظ قرابت ایک درجہ رکھتے ہوں تو مرد کو عورت کے حصہ کا دو چند ملتا ہے مثلاً بیٹا بیٹی سے دو چند اور مرد اور عورتوں کے حصے | پوتا پوتی سے دو چند متروکہ حاصل کرتا ہے و قس علیٰ ہذا۔ عام قاعدہ

لیکن اقرباء مادری اس قاعدہ کلیہ سے مستثنیٰ ہیں مثلاً اخیانہ بھائی اور بہنیں جو ایک ثلث ان کو ملتا ہے اس کو بلا امتیاز ذکور و اناث برابر آپس میں تقسیم کر لیتے ہیں۔ جب ایسے دو یا دو سے زیادہ درثا ہوں جن کا حق وراثت قرابت یا سبب پر بنی ہو اور وہ ذو فرض نہ ہوں تو جائداد ان کے حقوق کی مناسبت سے ان کو دی جاتی ہے مثلاً جب دو بیٹے ہوں تو وہ جائداد کو برابر تقسیم کرتے ہیں اور اگر ایک بیٹا یا ایک بیٹی ہو تو بیٹے کو دو ثلث اور بیٹی کو ایک ثلث ملتا ہے۔

جب میت کے ورثاء میں بعض اُس کے اقربائے پدری اور بعض اقربائے مادری ہوں تو ہر ایک گروہ ورثاء اُس شخص کا حصہ پائے گا جس کے اقربائے پدری و واسطے اور ذریعہ سے وہ میت سے قرابت رکھتا ہے مثلاً اقربائے مادری۔ جب چچا اور بھتییاں، ماموں اور خالائیں موجود ہوں تو اُن اشخاص کو جو میت کے باپ کے توسط سے میت سے

رشتہ رکھتے ہیں دوثلث اور جو لوگ ماں کی جانب سے میت کے اقربا قرار پاتے ہیں اُن کو ایک ثلث دیا جائے گا۔ لیکن اگر ایسے قرابت دار ورثاء کی نوعیت اور جنس میں اختلاف ہو تو ہر نوع کے ورثاء کو اُن کی جنس اور اُن کے شخصی اور منفردہ حق کے موافق حصہ ملے گا مثلاً جب متوفی چند چچا اور بھتییاں چھوڑ جاتا ہے تو اُن کے کل گروہ کو دوثلث متروکہ دیا جاتا ہے لیکن یہ دوثلث اُس گروہ کے افراد میں اس مناسبت سے تقسیم کیا جاتا ہے جس کی وجہ سے مرد کو عورت کے حصہ سے دو چند حصہ ملتا ہے۔

اگر کسی سبب سے ورثائے نسبی کی اولاد محروم الارث نہ ہوئی ہو تو وہ اپنے والدین متوفی یا محبوب کے قائم مقام بن کر اُن کا حصہ پاتی ہے مثلاً ایک شخص کے مرنے کے بعد اُس کے بیٹے اور بیٹی کی اولاد اُس کے وارث ہوں تو بیٹے کی اولاد میراث کا دوثلث لے کر اپنے اپنے حصوں کے موافق آپس میں تقسیم کر لے گی اور ایک ثلث متروکہ بیٹی کی اولاد کو ملے گا اور جس کی اُسی طرح اُن میں تقسیم کی جائے گی۔

جب دو یا زیادہ ورثاء ہوں اور اُن میں سے بعض ذو فرض اور بعض ذو قرابت ہوں تو پہلے ہر ایک ذو فرض کو اُس کا حصہ دیا جائے گا اور ما بقی ذو قرابت ورثاء میں تقسیم کیا جائے گا۔

جب چند کامل القرابت اور چند ناقص القرابت اعسرا ہوں تو ناقص القرابت اقربائے مادری ایک ثلث لے کر بلا لحاظ جنس یعنی ذکور و اناث باہم برابر تقسیم کر لیں گے اور باقی اقربائے کامل القرابت میں

لے یعنی ماں اور باپ دونوں کی طرف سے۔

لے یعنی صرف ماں یا فقط باپ کی جانب سے۔

بمقدار معینہ تقسیم کیا جائے گا اور اقربائے پدری بالکل محبوب الارث ہو جائیں گے۔

مثلاً ایک شخص کے مرنے کے بعد اس کے ورثا میں چند سگے بھائی اور بہنیں اور بعض علاقائی و اخپانی بھائی اور بہنیں باقی رہیں تو اخپانی بھائی اور بہنوں کو ایک شلت میراث ملتی ہے اور ان کو بلا امتیاز تذکیر و تانیث اس ایک شلت کو آپس میں برابر تقسیم کر لینی چاہیے لیکن اگر صرف ایک اخپانی بھائی یا ایک اخپانی بہن ہو تو اس کو ایک سدس ملتا ہے اور باقی سگے بھائی اور بہنوں میں دو اور ایک کی مناسبت سے تقسیم کیا جائے گا اور سوتیلے بھائی محروم الارث قرار پائیں گے۔

اقربائے کامل القرابت کی عدم موجودگی میں اقربائے پدری ترکہ پاتے ہیں والا ان کو میراث میں حصہ نہیں مل سکتا مثلاً:۔

اگر متوفی کے بعد ایک سوتیلا بھائی اور ایک سگی بہن باقی رہ جائیں تو سگی بہن کی وجہ سے سوتیلا بھائی بالکل محبوب الارث ہو جاتا ہے۔ اس طرح کی جس قدر اشکال ہیں وہ سب اسی قاعدے کے تابع ہیں۔

شوہر اور زوجہ کبھی محروم الارث نہیں ہوتے۔ اگرچہ قدیم زمانہ میں شوہر اور زوجہ کبھی بربنائے رد زوجہ کو کچھ نہیں ملتا تھا لیکن علمائے حال کا محروم الارث خیال ہے اور اس کے مطابق فیصلے بھی ہو چکے ہیں کہ نہیں ہوتے۔ کہ ایسی زوجہ کو جس کے شوہر کی وفات کے بعد اس کے قدرتی ورثا موجود نہ ہوں رداً ملنا چاہیے۔

جب چند اقربائے پدری اور چند اقربائے مادری ہوں اور دونوں قسم کے اقربا درجہ قرابت اور طبقہ وراثت میں برابر ہوں تو دونوں قسم کے

ورثا اپنا اپنا حصہ لے کر باقی میراث کی آپس میں رسدی تقسیم کر لیں گے۔
مثلاً میت کی ایک علاتی بہن اور ایک اخیانی بہن موجود ہوں تو
دونوں بہنیں اپنا اپنا حصہ پائیں گی یعنی پہلی بہن نصف اور دوسری بہن
سدس اور مابقی ایک ثلث تین اور ایک کی نسبت سے اُنہی دونوں میں
تقسیم کر دیا جائے گا۔

کل سہام شرعیہ تعداد میں چھ ہیں یعنی نصف - ربع - ثمن - ثلث -
دو ثلث - اور ایک سدس -

(۱) نصف ورثائے ذیل کو ملتا ہے :-

(الف) شوہر کو جب اولاد نہ ہو۔

(ب) سگی بہن کو جب دوسرے ورثانہ ہوں۔

(ج) بیٹی کو جب ایک ہی ہو۔

(۲) ربع ورثائے ذیل پاتے ہیں۔

(الف) شوہر کو جب اولاد نہ ہو۔

(ب) زوجہ کو جب اولاد نہ ہو۔

(۳) ثمن زوجہ یا ازواج کو ملتا ہے جب اولاد یا اولاد کی اولاد نہ ہو

چاہے یہ لوگ درجہ میں کتنے ہی پست ہوں۔

(۴) ایک ثلث ورثائے ذیل کو ملتا ہے :-

(الف) اخیانی بھائی اور بہنوں کو جب دو یا زیادہ ہوں۔

(ب) ماں کو جب متوفی نے کوئی اولاد نہ چھوڑی ہو یا دو یا زیادہ

بھائی یا ایک بھائی اور دو بہنیں چھوڑی ہوں۔

(۵) دو ثلث ورثائے ذیل کو ملتا ہے :-

(الف) دو یا زیادہ بیٹیوں کو جب کوئی بیٹا یا بیٹے نہ ہوں۔

(ب) دو یا زیادہ سگی یا علاتی بہنوں کو جب کوئی سگے یا علاتی

بھائیوں میں سے موجود نہ ہو۔

(۶) ایک سدس ورثائے ذیل کو ملتا ہے :-

(الف) باپ اور ماں کو جب متوفی کی اولاد صلیبی موجود ہو۔
 (ب) ماں کو جب دو یا زیادہ سگے بھائی یا ایک سگا بھائی اور کئی
 سگی بہنیں موجود ہوں (یا ایک علالتی بھائی اور کئی علالتی بہنیں موجود ہوں
 اور خود باپ بھی زندہ ہو)

(ج) متوفی کی ماں کی ایک ہی اولاد کو خواہ وہ مرد ہو کہ عورت
 مگر اس کے باپ سے نہ ہو یعنی ایک ہی اخیانی بہن یا بھائی کو۔
 شیعوں کے مذہب میں ایسی بیوہ کو جس کی شوہر کے مرنے کے
 وقت کوئی اولاد باقی نہ رہے شوہر متوفی کی جائیداد غیر منقولہ اور اراضی
 میں کسی قسم کا حصہ نہیں ملتا لیکن صرف جائیداد منقولہ اور مکانات اور
 عمارات وغیرہ کی قیمت میں وہ حصہ پانے کی مستحق ہے۔

باچہ سلم

موانع الارث

مسلمانوں کے قانون میں بعض اسباب کی بنا پر وارث مورث کی
 جائیداد پانے سے ممنوع قرار پاتا ہے۔

(۱) ان میں کا پہلا سبب اختلاف دین ہے جو اصطلاحاً کفر

۱۔ تونان جان بنام مہدی بیگم ۱۸۶۱ء آگرہ جلد ۲ صفحہ ۱۳۔ ۲۔ سلو بنام عمودۃ النساء ۱۸۳۷ء
 ویکلی رپورٹر جلد ۲ صفحہ ۲۹۔ ۳۔ عمر دراز علی خاں بنام ولایت علی خاں ۱۸۹۶ء الہ آباد
 جلد ۱۹ صفحہ ۱۶۹۔ ۴۔ علی حسین بنام ساجدہ بیگم ۱۸۹۷ء مدراس جلد ۲۱ صفحہ ۲۷۔
 ۵۔ محمد جعفر بنہد امین بنام کلثوم بی بی ۱۸۹۷ء کلکتہ جلد ۲۵ صفحہ ۲۹۔ ۶۔ مظفر علی خاں بنام یار دتی
 ۱۹۰۷ء الہ آباد جلد ۲۹ صفحہ ۲۴۰۔

کہلاتا ہے۔ کفر کے معنی وحدانیت خدا اور رسالت محمد مصطفیٰ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم سے کفر۔ اس کا مفہوم انکار کرنا ہے۔ یہی دو باتیں اسلام کے اصل عقاید ہیں۔ جو کوئی شخص خدا کو ایک اور حضرت محمد مصطفیٰ کو اس کا رسول مانے وہ دائرہ اسلام میں داخل سمجھا جاتا ہے مسلمان بننے کے لئے بس اس قدر عقیدہ کی ضرورت ہے اس سے زیادہ کچھ اور تکلیف نہیں ہے۔ لیکن جو لوگ ان دو مخصوص عقائد کے منکر ہیں وہ شرع اسلام کے فوائد سے محروم کئے جاتے ہیں۔ لہذا اگر کوئی شخص مرنے کے بعد ایک ایسا وارث چھوڑ جائے جو پیدائشی کافر یا مرتد ہو گیا ہو یعنی وحدانیت خدا اور رسالت محمد مصطفیٰ کا منکر ہو تو وہ محروم الارث ہو جاتا ہے۔

ایکٹ ۱۲۵۸ء کی رو سے مسلمانوں کے قانون وراثت میں کسی قدر تغیر و تبدل واقع ہو گیا ہے۔ جن اصول کی بنیاد پر غیر مسلم یعنی ایکٹ ۱۲۵۸ء کا فر محروم الارث کیا جاتا تھا ان کا اطلاق ان لوگوں پر بھی جو کسی اور مذہب میں پیدا ہوئے ہوں اور نیز ان اشخاص پر جنہوں نے اسلام ترک کر دیا ہو یعنی مرتد ہو گئے ہوں کیا جاتا تھا یعنی کافر فطری اور مرتد دونوں اس حکم شرع میں داخل تھے

۱۔ دیکھو ضمیمہ متعلقہ
۲۔ جو شخص خدا کا قائل اور موحد ہو گو وہ اپنے کو مسلمان نہ کہتا ہو لیکن محمد مصطفیٰ کو خدا کے رسولوں میں کا ایک بنی برحق سمجھتا ہو مشکل سے کافر کہلا سکتا ہے۔ اکثر علمائے اسلام راجہ رام موہن رائے کو مسلمان نہ کہ کافر سمجھتے تھے۔ جن دو عقاید کا کتاب میں ذکر کیا گیا ہے ان کے ماننے پر اسلام کا انحصار ہے لیکن اسلام کے ہر ایک فرقہ کے مخصوص عقائد کا اسی فرقہ سے تعلق ہے لہذا ان کو بالتفصیل بیان کرنا طوالت کا باعث ہوگا۔ بہر حال ہر ایک فرقہ اپنے مخصوص عقاید کی بنیاد پر دوسرے فرقوں کے مسلمانوں کو مسلم اور اپنے کو مومن کہتا ہے۔ عقاید مخصوصہ کا تعلق ایمان سے ہے نہ کہ اسلام سے مگر اسکے خلاف ابتدائی ایمان کے معنی وہی دو عقاید تھے جن کا ذکر ہو چکا لیکن بعد میں ہر ایک فرقہ کے متعصب مسلمان نے ایمان کو اپنے خاص عقاید کیلئے مخصوص کر لیا چنانچہ اس بنیاد پر ایک متعصب سنی شیعہ کو مسلم اور اپنے کو مومن اور ایک متعصب شیعیہ اپنے کو مومن اور سنی کو مسلم کہتا ہے۔

اس لئے اگر متوفی تین وارث چھوڑ جاتا اور ان میں سے ایک غیر مسلم اور دوسرا مرتد اور تیسرا مسلم ہوتا تو شرع شریف کی رو سے پہلے دو وارث بالکل محروم الارث ہو جاتے تھے اور کل ترکہ مسلمان وارث کو ملتا تھا گو وہ متوفی سے کیسا ہی بعید القرابت کیوں نہ ہوتا۔

جو تفسیر اس قاعدہ میں ایکٹ ۲۱ ۱۸۵۷ء کی رو سے ہوا ہے وہ

نہایت اہم ہے۔ اگرچہ اس قانون میں تہنیخ کے متعلق مبہم سی صرف قاعدہ متعلق بہ اترداد ایک دفعہ ہے لیکن اس کا اثر یہ ہوا ہے کہ اکثر مسلمانوں کی تہنیخ کے مقدمات وراثت میں اسلامی ضابطہ وراثت کی اصلی ہیئت بدل دی گئی ہے۔ اس دفعہ میں لکھا ہے کہ

۱۵ ایسٹ انڈیا کمپنی کی قلم و میں جہاں کہیں ایسا قانون یا رواج نافذ ہو جس کی وجہ سے کسی شخص کے حقوق متعلق بہ جائداد کا اتلاف ہوتا ہو یا کسی طرح سے اس کے حق وراثت میں کمی یا محرومیت بسبب کسی مرد یا عورت کے اپنے مذہب کو ترک کر دینے یا اس سے خارج کر دیئے جانے کی وجہ سے ہوتی ہو تو عدالتہائے ایسٹ انڈیا کمپنی میں اور نہ ان عدالتوں میں جو حسب سند شاہی ممالک مذکورہ میں مقرر ہوئی ہیں ایسا قانون یا رواج بطور قانون نافذ ہوگا۔

اس قانون سے شرع محمدی کا وہ حکم نافذ العمل نہیں رہا ہے جس کی رو سے ایک مورث مسلم کے اقربائے مرتد ترکہ سے محروم ہوتے تھے۔

لیکن اگر کوئی مرتد اپنے مورث کے پہلے مر جائے اور ایسی اولاد چھوڑ جائے جو اپنے باپ یا ماں کے مذہب میں پرورش پاتی ہو تو کیا ایسے مرتد کی اولاد اپنے مسلمان اقربا کی اس ایکٹ کی رو سے وارث ہو سکتی ہے؟ اس سوال کا جواب دشواری سے خالی نہیں ہے۔ ایک مقدمہ میں ایک ہندو خاندان کے ایک رکن نے اپنے ہندو مذہب کو ترک کر کے دین اسلام اختیار کیا تھا اور مرنے کے بعد ایک لڑکا چھوڑ گیا

جو مذہب اسلام میں پیدا ہوا تھا۔ جب مسلمان پوتے نے اپنے ہندو دادا کی میراث میں حصہ پانے کی نسبت دعویٰ کیا تو الہ آباد ہائی کورٹ نے تجویز کی کہ جو دادرسی ایکٹ محولہ بالا میں اُس شخص کو دی جاتی ہے جو اپنا مذہب سابق ترک کرے اس کا اطلاق اُس کی اولاد پر بھی ہوتا ہے۔ یعنی اس دادرسی سے اس کی اولاد بھی مستفید ہو سکتی ہے۔

(۲) جو شخص کسی دوسرے (انسان) کی موت کا باعث ہو قتل انسان اہل سنت کا قتل

وہ اس دوسرے شخص کی میراث نہیں پاسکتا یعنی قاتل مقتول کا وارث نہیں ہو سکتا۔

سینوں کے قانون میں قتل انسان خواہ عمداً ہو یا سہواً ہمیشہ مانع ارث ہوتا ہے۔

شیعوں کا قول شیعوں کے مذہب میں قتل انسان صرف اس صورت میں مانع ارث ہوتا ہے جبکہ عمداً اور بلا سبب وقوع میں آیا ہو۔ اگر کوئی کسی کو سہواً یا اتفاقاً قتل کر ڈالے تو قاتل مقتول کی وراثت سے محروم نہ ہوگا۔

(۳) غلامی شیعہ اور سنی دونوں کے مذہب میں مانع ارث ہے۔

رقیت (غلامی) اگر کوئی شخص مرنے کے بعد ایسے دو وارث چھوڑ جائے جن میں کا ایک آزاد اور ایک غلام ہو اور اگرچہ غلام آزاد سے زیادہ متوفی کا قریب القربا ہو لیکن آزاد کل میراث پائے گا۔

اگر کسی غلام یا کنیز کی کوئی اولاد ہو جو آزاد ہو تو اس کو اپنے والدین پر ترجیح حاصل ہوگی اور وہ ان کو محروم کر کے خود میراث پائے گا۔

چونکہ لونڈی غلام بنانے کا اب ہند میں دستور باقی نہیں رہا لہذا شرع محمدی کے اس قاعدہ کی اب ضرورت نہیں محض تاریخی دلچسپی کی بنا پر اس کا ذکر کیا گیا۔

(۴) سینوں کے مذہب میں ولد الزنا اپنے باپ یا اقربائے پدری

کی میراث نہیں پاسکتا۔ لیکن میت کی اگر کوئی دوسری حلال اولاد نہ ہو تو ولد الزنا اپنی ماں اور اقربائے مادری کا ترکہ پانے کا مستحق ہے۔

شیعوں کے قانون کی رو سے ولد الزنا چونکہ اولاد ہی نہیں سمجھا جاتا اس لئے وہ والدین میں سے کسی ایک کا بھی وارث نہیں ہو سکتا۔ اگر ولد الزنا مر جائے اور والدین یا ایسے اقربا چھوڑ جائے جو والدین کے ذریعہ سے اس سے قرابت رکھتے ہوں تو ان میں سے کوئی اس کا وارث نہ ہوگا۔ چونکہ شرع محمدی میں نقص اعضا یا عیب جسمانی کا موانع الارث میں شمار نہیں کیا جاتا اس لئے اگر کوئی شخص مجنون یا فا ترالعقل ہو تو میراث پانے سے محروم نہیں ہو سکتا۔

علیٰ ہذا القیاس باپ کے حین حیات یا بعد وفات بیٹی اپنی بدعصمتی سے خواہ وہ اپنے عقد سے پہلے یا اُس کے بعد بدعصمت ہوئی ہو باپ کی میراث سے محروم نہیں ہو سکتی اور نہ زوجہ اپنے شوہر کی زندگی میں بدعصمت ہونے کی وجہ سے اُس کے مرنے کے بعد اُس کی جائیداد میں محبوب لارث ہو سکتی ہے۔ بہر حال اس قاعدہ کی بنیاد اس مفروضہ پر رکھی گئی ہے کہ عورت کی عقد نکاح کی حیثیت اُس کی مدت العمر باقی رہتی ہے۔

بعض خاندانوں اور فرقوں میں رواج کی بنا پر عورتیں میراث پانے سے محروم رکھی جاتی ہیں۔

۱۔ بفاطون بنام ولایتی خانم ۱۹۰۳ء کلکتہ جلد ۳ صفحہ ۶۸۳۔ اس مقدمہ میں ایک مسلمان عورت نے مرنے کے بعد ورثا میں ایک شوہر اور اپنی بہن کا ایک ولد الزنا لڑکا چھوڑا۔ نصف جائیداد پانے کا شوہر مستحق قرار دیا گیا اور باقی نصف جائیداد متوفیہ کے بھانجے کو طبقہٴ قرابت دار بعید تصور کر کے دلائی گئی۔

۲۔ صاحبزادی بیگم بنام ہمت بہادر ۱۸۶۹ء ویکلی رپورٹر جلد ۱۲ صفحہ ۵۱۲ جس کی نگرانی ۱۸۷۱ء میں ہو کر اُس کی رپورٹ جلد ۱۲ صفحہ ۱۲۵ پر شائع ہوئی ہے۔

۳۔ علی بنام امانی ۱۸۶۹ء بنگال لارپورٹ اپریل سیریز صفحہ ۳۰۶۔ ویکلی رپورٹر جلد ۹ صفحہ ۲۶۲۔

۴۔ نارونارین لائے بنام نول چند سیوخی ۱۸۶۹ء ویکلی رپورٹر جلد ۶ صفحہ ۳۰۳۔

۵۔ دیکھو محمد کمال بنام امتیاز فاطمہ ۱۸۶۹ء آباد جلد ۳ صفحہ ۵۵۷۔

حصہ دوم

قانون متعلق حیثیت

باب اول

حیثیت ولد الحلال

فصل پہلی۔ مشاہدات عام

جس طرح اکثر مہذب نظامات قانونی میں قیاس کیا جاتا ہے کہ اولاد والدین کی ہم بستری کی تابع ہے، اسی طرح شریعت اسلام میں قیاس متعلق صحت نسب جب ماں باپ کے ازدواج جائز کے بعد اولاد پیدا ہو تو ایسی اولاد کی ولایت اس کی ماں کے شوہر میں قائم ہوتی ہے بغیر اس کے کہ باپ اپنی ولایت کو تصدیق و تسلیم کرے اور ایسی اولاد اپنے باپ کی حیثیت کی تابع بھی جاتی ہے کل مذاہب اسلام میں اقل مدت حمل چھ مہینے ہے۔ لیکن سب سے طویل مدت کے متعلق ان کل فرقوں میں سخت اختلاف ہے۔ سنی فقہاء کے نزدیک اقل مدت حمل حمل کی سب سے بڑی مدت دو سال ہے۔ لیکن مذہب شیعہ میں حمل کا زیادہ سے زیادہ زمانہ دس مہینے اور خاص خاص حالتوں میں بارہ مہینے ہو سکتا ہے۔

الجیریا کے ملک میں سنی علما نے حمل کی سب سے بڑی مدت دس مہینے قرار دی ہے اور یہی مدت زمانہ حال کا قاعدہ بن گئی ہے۔ اہل سنت کے فرقوں میں بچہ کے ولد الحلال ہونے کی نسبت

اس قدر ظن غالب ہے کہ والدین کی تاریخ نکاح سے چھ مہینے کے بعد اگر کوئی لڑکا پیدا ہو یا اپنی ماں کی طلاق یا اپنے باپ کی وفات کے دو سال کے اندر پیدا ہو تو محض اس کے باپ کا اس کی ولایت سے انکار کرنا اس کی حیثیت ولد الحلال کو زائل و سلب نہیں کر سکتا ہے۔

شوہر کا حق انکار | لہذا جو لڑکا مدت مذکورہ میں پیدا ہوا ہو اُس کی ولایت تسلیم کر لی جائے گی بلا لحاظ اس کے کہ اُس کا باپ اُس کی ولایت کا اقرار صریح کرے لیکن باپ ایسی اولاد کی ولایت سے انکار کر سکتا ہے جو اس کی زوجہ کے بعد نکاح اندرون مدت شرعی پیدا ہو۔

لیکن انکار ولایت کا حق بعض حالات میں جن کا لحاظ حاکم شرع کو ہمیشہ رکھنا چاہئے زائل ہو جاتا ہے مثلاً اگر باپ زوجگی کے رسوم میں شریک ہوا ہے جو مسلمان گھرانوں میں برتے جاتے ہیں یا اُس نے کوئی ایسا فعل کیا ہے جس سے لوگوں کو یقین ہو جائے کہ یہ شخص اُس لڑکے کو اپنی اولاد حلال سمجھتا ہے یا اس نے لوگوں کی مبارک باد قبول کر لی ہے تو اس صورت میں اس کا ولایت سے انکار کرنے کا حق زائل ہو جائے گا۔

کارروائی قانونی | ولایت سے انکار کرنے کی صورت میں زوجہ شوہر کو قاضی کے روبرو و باقاعدہ طور پر الزام بے عصمتی کے ثابت کرنے پر مجبور کر سکتی ہے۔ شرع محمدی میں اس کارروائی کو لعان کہتے ہیں۔

قانون انگلستان | قانون انگلستان کی رو سے ایسی اولاد جو اپنے والدین کے زمانہ ازدواج میں پیدا ہوئی ہو گو حمل نکاح اصلی کے صحت نسب کا قیاس قبل قرار پائے صحیح النسب ہے۔ اس کے برعکس شرع محمدی میں اولاد کے حلال ہونے کے لئے حمل کا بعد از نکاح قرار پانا ضرور ہے۔ اس باب میں شیعوں کا قانون تو سنیوں کی شرع سے بھی

زیادہ سخت ہے یعنی ولد الحلال ہونے کے لئے طفل کا مناکحت واقع ہو کر اُس کی تکمیل کے چھ مہینے کے بعد پیدا ہونا لازمی ہے یعنی والدین کی مباشرت جائز کے کم سے کم چھ مہینے کے بعد اولاد پیدا ہونی چاہئے۔

اگرچہ قانون انگلستان کے اس قاعدہ پر قانون شہادت ہند کی دفعہ ۱۱۲ مبنی ہے لیکن اس دفعہ کی اصل عبارت یا اُس کی کسی تاویل کے ذریعہ سے قانون محمدی کے ان قواعد میں کسی قسم کا تغیر و تبدل نہیں ہو سکتا۔ اگر نکاح اور خلوت صحیحہ واقع ہونے کے بعد کسی عورت کو طلاق دی جائے اور طلاق کے بعد اس کے لڑکا پیدا ہووے تو جو اولاد وقت طلاق سے دو سال کے اندر پیدا ہوگی وہ مطلقہ کے شوہر طلاق دہندہ کی مقصور ہوگی۔

پریوی کونسل کی جوڈیشیل کمیٹی نے اشرف الدولہ احمد حسین خاں بنام حیدر حسین خاں بنام حیدر حسین خاں کے مقدمہ میں نہایت صراحت سے یہ اصول مقرر کر دیا ہے کہ شرع محمدی میں "ولد الحلال ہونے کا قیاس زوجیت کے بعد ہوتا ہے اور زوجیت سے پہلے نہیں ہوتا۔"

شرع محمدی میں اولاد حلال کی نسبت قیاس اس قدر قوی ہے کہ فتاویٰ عالمگیری میں یہاں تک لکھا ہے کہ "صرف ایسی مباشرت کی اولاد جس میں مرد کو عورت پر زوجیت یا ملکیت کا حق ہو ورنہ الزنا ہو سکتی ہے۔" جو اولاد کینز کے بطن سے پیدا ہوتی ہے اس کی قانون محمدی میں قدیم زمانہ کے دوسرے نظامات قانونی سے زیادہ رعایت کی جاتی ہے اور اس باب میں شرع محمدی کے قواعد زیادہ انسانیت پر مبنی ہیں چنانچہ شمالی امریکہ کی جنوبی ریاستوں میں تنسیخ غلامی کے پہلے اگر کسی شخص کو اُس کی کینز کے بطن سے لڑکا پیدا ہوتا تو اس کی حیثیت باپ کی نہیں بلکہ ماں کی قرار پاتی تھی اور وہ اپنے باپ کی جائیداد یا مال مقصور ہو کر فروخت کیا جاتا تھا۔

امام اعظم ابو حنیفہؒ کے قول کے مطابق صحت نسب اولاد کے حلالی
ولد الحلال کا قیاس ہونے کے لیے نکاح کا خواہ صحیح ہو کہ فاسد واقع ہونا لازمی
کیونکر پیدا ہوتا ہے۔ مباشرت صحیحہ اور غیر صحیحہ کا لحاظ نہیں کیا جاسکتا
مثلاً اگر کوئی شخص محرمات شریعہ میں سے کسی عورت سے
محض غلطی سے یا سہواً نکاح کرے تو ایسا نکاح فی نفسہ باطل ہوگا مگر جو اولاد
اُس سے پیدا ہوگی وہ حلال ہوگی۔ مگر ابو یوسف اور محمدؒ کو قول بالا سے
اختلاف ہے اور ان دونوں کی رائے کو جو اس کتاب میں بیان کی جاتی
ہے حنفیہ مانتے ہیں۔ لہذا حنفیہ صحت نسب کے حسب ذیل اسباب
قرار دیتے ہیں۔ (۱) عقد جائز (۲) نکاح غیر صحیح (۳) کنیز سے تعلق پیدا
کرنا۔ گواہوں کے بغیر نکاح کا ہونا۔ سالی کے ساتھ نکاح کرنا فاسد اور
ناجائز نکاح کی مثالیں ہیں۔

نکاح باطل اور نکاح فاسد میں بہت بڑا فرق ہے۔ مثلاً اگر
فرق ما بین نکاح فاسد کوئی شخص حرام ناتوں میں کی کسی عورت سے نکاح کرے تو
و نکاح باطل ایسا نکاح باطل سمجھا جائے گا یعنی عاقدین کے درمیان
نکاح ہی واقع نہیں ہوا۔ حنفی قانون میں ایسے نکاح کی
اولاد حلالی نہوگی خواہ نکاح کرنے میں فریقین بالکل اپنی قرابت محرمہ سے
ناواقف ہی کیوں نہ رہے ہوں بشرطیکہ ناکح نے ناکح کو فریب دیا ہو۔
لیکن نکاح فاسد کی دوسری کیفیت ہے۔ اس نکاح میں تناسخین کو
جو شرعی رکاوٹ پیش آتی ہے وہ مستقل نہیں ہے نہ اُن کا علم بوجاہِ نکاح دائمی ہے
اور نہ ایسی ناقابلیت ہمیشہ کے لئے اُن میں باقی رہتی ہے بلکہ بعض
صورتوں میں ممانعت شرعی کے زائل ہونے کا قرینہ پایا جاتا ہے مثلاً
اگر کوئی شخص دو بہنوں سے عقد کرے تو اُس کا دوسرا نکاح فاسد ہے
کیونکہ اُس کی پہلی زوجہ کی موت یا طلاق سے وہ جائز ہو جاتا ہے۔

فتاوائے عالمگیری میں لکھا ہے کہ نکاح فاسد بعض وجوہ سے
نکاح صحیح سے مشابہت رکھتا ہے اور منجملہ اُن وجوہ کے ایک یہ ہے کہ

دونوں سے ولدیت ثابت ہوتی ہے۔

مقدمہ مندرجہ عنوان میں نہایت ادب سے لکھا جاتا ہے کہ
 عزیز النساء خانم بنام | فاضل ججوں (ارکان عدالت عالیہ) کو قانون محمدی کے
 کریم النساء خاتون | متعلق غلط فہمی ہوئی جس کی بنا پر عدالت موصوفہ نے
 تجویز کی کہ جو شخص دو بہنوں سے عقد کرے اُس کے

نکاح ثانی کی اولاد غیر صحیح النسب سمجھی جائے گی۔ میرے خیال میں اس قسم
 کے فیصلہ کا سبب جو صریحاً شرع محمدی کے خلاف ہے ارکان موصوفہ کا
 دو متضاد مسائل کو خلط ملط کرنا ہے یعنی زوجہ ثانیہ کے حق ہر کو اُس کی
 اولاد کی حیثیت یعنی حلالی و حرامی ہونے سے مخلوط کیا گیا ہے۔ بیشک
 زوجہ ثانیہ ہر پانے کی مستحق نہیں ہے لیکن اس میں شک نہیں کہ اُس کی اولاد
 صحیح النسب ہے اگر کوئی مرد نیک نیتی سے کسی عورت کو بیوہ یا مطلقہ
 سمجھ کر اس کے ساتھ نکاح کرے گو اس کا شوہر حقیقت میں زندہ ہو یا اس کو
 طلاق نہ دی ہو تو ایسا نکاح فاسد ہوگا اور اس کے وہی اثرات ہوں گے
 جن کا اوپر ذکر کیا گیا ہے۔ یعنی مرد پر کوئی حد جاری نہ ہوگی بلکہ جو اولاد اس کو
 اس منکوحہ سے پیدا ہوگی صحیح النسب ہوگی۔ اور جب فریقین نکاح نیک نیتی
 سے باور کریں کہ منکوحہ کا شوہر سابق مر گیا ہے یا اس نے طلاق دے دی
 ہے تو ایسے نکاح کی اولاد کا باپ شوہر ثانی سمجھا جائے گا۔

نکاح فاسد کی اولاد | اگرچہ نکاح فاسد کی اولاد صحیح النسب سمجھی جاتی ہے اور
 کا حق تو ریث | وہ باپ کی میراث پانے کی مستحق ہے لیکن اُن کی ماں کو
 اس قسم کا کوئی حق نہیں ہے۔ نکاح فاسد کا دوسرا اثر

یہ ہے کہ تکمیل نکاح (یعنی زفاف آ کے پہلے اگر قاضی نکاح کو فسخ کرادے
 تو منکوحہ ہر پانے کی مستحق نہیں ہو سکتی مگر بعد تکمیل منکوحہ اپنا مہر مثل یا معینہ
 ہر جوان دونوں میں کم ہو پانے کی مستحق ہے۔

عقد فاسد میں طلاق دینے کی ضرورت نہیں لیکن اگر زفاف واقع ہو جائے تو شوہر اپنے حق زوجیت سے طلاق دینے کے بغیر دست بردار ہو سکتا ہے اور زوجہ عدۃ میں سمیٹنے کی پابند نہیں ہے۔

صحیح نسب کے متعلق شیعوں کا قانون شیعوں کی شرع میں نسب نکاح صحیح اور نکاح فاسد (مشکوک) دونوں سے قائم ہو جاتا ہے مثلاً اگر کوئی شخص نیک نیتی سے نکاح کرے اور وہ نکاح ناجائز ثابت ہو تو ایسے

نکاح کی اولاد شرعاً صحیح النسب سمجھی جائے گی علیٰ ہذا القیاس ایسے تعلق کی اولاد جو ابتدا سے باطل اور ناجائز ہو حلالی متصور ہوتی ہے مثلاً اگر کوئی شخص ایسی عورت سے عقد کرے جو شرعاً اس پر حرام ہو یا جس سے نکاح کرنا حرام ہو خواہ اس وجہ سے کہ وہ عورت اس مرد کے اقربائے نسبی یا محرمات شرعیہ میں داخل ہو خواہ اور کسی اتفاقی سبب سے جیسا کہ رضاعت یا قربت زوجیت ہے یا کسی اور سبب سے تو ایسے نکاح سے جو اولاد ہوگی وہ صحیح النسب ہوگی بشرطیکہ نکاح سہواً ہو گیا ہو اور متناکحین اُس حرمت شرعیہ سے واقف نہ ہوں اگر کوئی شخص محض سہواً ایسی عورت سے نکاح کرے جو اُس کے محرمات شرعیہ میں داخل ہو یعنی اقربائے نسبی سے ہو تو ایسا نکاح فی نفسہ ناجائز ہوگا لیکن اُس کی اولاد حرامی نہیں بلکہ صحیح النسب ہوگی۔

اہل سنت کے نزدیک ولد الحرام کا نسب اُس کی ماں اور اقربائے مادری

سینوں کا قانون میں قائم ہوتا ہے اور اس بنا پر وہ اپنی ماں اور دربارہ اُس کے اعزا کا ورثہ پاسکتا ہے اور ماں اور ولد الحرام اُس کے عزیز و اقارب ایسے ولد الحرام کے وارث ہو سکتے ہیں۔

شیعوں کے مذہب میں ولد الزنا کا نسب لدین میں سے کسی ایک میں بھی

شیعوں کا قانون قائم نہیں ہوتا بلکہ ماں باپ کے بغیر ایسی اولاد کا پیدا ہونا متصور ہوتا ہے یعنی وہ کسی کی اولاد ہی نہیں۔ لہذا نہ تو باپ جو ایسی ناجائز اولاد کے پیدا کرنے کا باعث

ولد الحرام دربارہ

متعلق صریح الفاظ میں ولایت کا اقرار کر سکتا ہے یا باپ کے کردار اور سلوک قدیمی سے جو وہ اپنی اولاد کے ساتھ کرتا ہے ثابت ہوتا ہے کہ یہ اس کو اپنی اولاد جانتا ہے۔ لیکن اقرار ولایت شرعاً جائز اور موثر اس وقت ہوتا ہے جبکہ تین شرطوں کی تکمیل ہو۔

(۱) مقرر اور مقررہ دونوں کی عمریں ایسی ہوں کہ لوگ عقلاً ایک کو باپ اور دوسرے کو فرزند مان سکیں۔ مثلاً کوئی شخص اپنے اور دوسرے میں باپ بیٹے کا رشتہ نہیں قائم کر سکتا جب تک پہلا جو باپ بننا چاہتا ہے دوسرے سے جس کو بیٹا بنانا چاہتا ہے ساڑھے بارہ سال عمر میں بڑا نہ ہو۔

(۲) مقررہ یعنی وہ شخص جس کی ولایت کا اقرار کیا جاتا ہے مجھول النسب ہونا چاہیئے یعنی اس کے باپ کا حال نہ معلوم ہو اگر اس کی ولایت یا نسب معلوم ہو تو مقرر کی طرف اس کی نسبت نہیں دی جاسکتی۔

(۳) مقررہ کو اس امر کا یقین ہونا چاہیئے کہ وہ مقرر کی اولاد ہے یا کم سے کم وہ اقرار ولایت سے رضا مند ہے۔

لیکن ایسا کم سن لڑکا جو اس قرابت کی ماہیت کو نہ سمجھ سکتا ہو یا اپنی ولایت کا اصلی حال بیان کرنے کا تینزہ رکھتا ہو تو اس کو اقرار کے منظور کرنے کی ضرورت نہیں اور نہ اس کی رضا مندی جو اقرار کے لئے شرط مقدم جیسا کہ کسی باشعور اور سن شخص کی حالت میں سمجھی جاتی ہے تصور ہوگی۔

۱۔ خواجہ ہدایت اللہ بنام رائے جان خان غلام ۱۸۸۲ء مور صاحب مراعات ہند جلد ۲ صفحہ ۲۹۔
 ۲۔ احمد حسین خاں بنام حیدر حسین خاں ۱۸۶۶ء مور صاحب مراعات ہند جلد ۱۱ صفحہ ۹۲۔
 ۳۔ محمد عظمت علی خاں بنام لاڈلی بیگم ۱۸۹۱ء کلکتہ جلد ۱ صفحہ ۹۲۲ صداقت حسین بنام محمد یوسف ۱۸۹۳ء کلکتہ جلد ۱ صفحہ ۶۶۳۔
 ۴۔ عبدلرزاق بنام آغا محمد جعفر دہندیم ۱۸۹۳ء کلکتہ جلد ۲ صفحہ ۶۶۶۔
 ۵۔ مراعات ہند جلد ۲ صفحہ ۵۶۔ مسیت النسب نام پٹھانی ۱۸۹۹ء الہ آباد جلد ۲۶ صفحہ ۲۹۵۔

(۴) اقرار صرف ایسی حالت میں جائز و صحیح ہو سکتا ہے جبکہ مقرر شرعاً معاہدہ کرنے کی قابلیت رکھتا ہو یعنی ذی شعور عاقل اور آزاد اور فاعل مختار ہو۔ اگر کوئی نابالغ (جو شخص از روئے شرع محمدی سن بلوغ کو نہ پہنچا ہو) یا ایسا شخص جس کو تخفیف دلائی گئی ہو یا جس کا دماغ صحیح نہ ہو یعنی فا تر العقل ہو معاہدہ کرے تو وہ ناجائز ہے۔

اقرار ولایت کے وہی تمام اثرات قانونی ہوتے ہیں جو قدرتی اقرار کے نتائج قانونی | ولایت کے نتائج ہیں اور جس اولاد کی نسبت اقرار کیا جاتا ہے اس کو مقرر کی جائداد میں حق تو ریث

پیدا ہوتا ہے۔

ایک شخص کا دوسرے کو اپنی صحیح النسب اولاد بنانے کے لئے اقرار کرنے سے نہ صرف ایسی اولاد کا نسب قائم ہوتا ہے بلکہ اس کی ماں اس کے باپ کے درجہ میں حصہ پانے کی مستحق ہوتی ہے کیونکہ اولاد کی صحت نسب کے اقرار سے والدین کا تعلق یعنی زوجیت شرعاً جائز متصور ہوتی ہے مثلاً الف اور ب زن و شوہر کی حیثیت سے ایک جا رہے ہیں در ان کے ہاں کچھ اولاد بھی ہوئی ہے اگرچہ ان دونوں کے درمیان عقد ہونے کا کوئی ثبوت نہ ہو لیکن جائز عقد نکاح کے لئے ایسی حالت میں شرعاً کوئی خاص دشواری نہیں جو فوائد کہ نکاح سے حاصل ہو سکتے ہیں وہ الف کے ب کی اولاد کی نسبت اقرار ولایت کرنے سے بہم پہنچتے ہیں مثلاً الف صریح لفظوں میں یا اپنے کردار سے ب کی اولاد کے متعلق اقرار کرتا ہے کہ وہ میری صحیح النسب اولاد ہے اس اقرار سے نہ صرف یہ اولاد حلالی قرار پاتی ہے بلکہ اس اولاد کو اور زوجہ ب کو الف کی جائداد میں حق تو ریث پیدا ہوتا ہے۔ یہ ضرور نہیں ہے کہ اس شکل میں مرد اولاد کو بہ الفاظ صریح اپنی اولاد حلال بیان کرے بلکہ وہ اپنے برویہ اور کردار سے اولاد کا نسب قائم کر سکتا ہے چنانچہ ان صورتوں میں صحت نسب کا قیاس شرعاً اس قدر قوی ہے کہ اگر کوئی مرد یہ کہدے کہ ”یہ میری اولاد ہے“

یہ کہہ کہ ”اسے میں نے زنا سے پیدا کیا ہے“ تو قانوناً ایسی اولاد حلال قیاس کی جائے گی۔

چونکہ اقرار صحت نسب ماں باپ کے سابق تعلق جائز کی بنا پر کیا جاتا ہے اس لئے اگر نکاح کا ادا کیا جائے اور نکاح ثابت پیدا ہونے کے لئے ہو تو معنوی اقرار کا اثر جو محض باپ کے کردار سے مستنبط تعلق زنا شوقی کا ہو سکتا ہے کم ہو جاتا ہے کیونکہ اقرار ولدیت کسی وقت مستقل ہونا لازم ہے بشرط ہو سکتا ہے جبکہ مقرر خواہ بلا واسطہ ہو کہ بالواسطہ اولاد کو اپنی اولاد حلال بیان کرے۔

اقرار کے ذریعہ سے اولاد کو صحیح النسب بنانے کا قاعدہ جو شرع میں رائج ہے اس کی ہر مفروضہ حلال زادگی پر رکھی گئی ہے یعنی اس قاعدہ کی رو سے اولاد کا حلالی ہونا فرض کر لیا جاتا ہے اور اس کی وجہ سے یہ بھی فرض کیا جاتا ہے کہ ایسی اولاد کے ماں باپ میں کوئی ناجائز تعلق نہیں تھا۔ جوڈیشل کمیٹی نے بمقدمہ اشرف الدولہ احمد حسین بنام حیدر حسین ذیل کے الفاظ میں اس قاعدہ کو بیان کیا ہے: ”شرع محمدی کی رو سے جو اولاد ریت کیا جاتا ہے اس سے نہ صرف کسی شخص کی تہنیت مراد ہے بلکہ اس سے اس شخص کی صحت نسب بھی قائم ہوتی ہے“ اس لئے اگر کسی لڑکے کی نسبت ثابت کیا جائے کہ وہ ولد الزنا یا ماں باپ کے چند روزہ یا حرام تعلق کے بعد پیدا ہوا ہے تو اس کے باپ کے اقرار نسب کرنے سے وہ حلال زادہ نہیں ہو سکتا۔

۱۔ ملہ طلعت بی بی بنام شہزادہ حلیم الزماں سنہ ۱۸۸۱ء کلکتہ لارپور ٹریبلڈ ۱ ص ۲۹۳۔
 ۲۔ اس کے ساتھ نظائر ذیل کا مقابلہ کرو دھن بی بی بنام لاس بی بی سنہ ۱۸۸۱ء کلکتہ جلد ۲ ص ۱۸۱۔
 ۳۔ ضیلت النساء بنام قمر النساء سنہ ۱۸۹۰ء کلکتہ دیکی ڈسٹرکٹ ص ۳۴ جس کا حوالہ سابق میں دیا گیا ہے۔
 ۴۔ بنام چٹانی سنہ ۱۸۹۰ء آباد جلد ۲ ص ۲۹۰۔
 ۵۔ اس کے علاوہ دیکھو محمد بی بی بنام شیخہ جناب بی بی سنہ ۱۸۹۱ء دیکی ڈسٹرکٹ ص ۱۳۲۔
 ۶۔ محمد اللہ داد بنام محمد اسماعیل سابق میں حوالہ دیا گیا ہے۔

جب باپ ایک مرتبہ کسی لڑکے کے نسب کا اقرار کر لے تو پھر اس سے انکار نہیں کر سکتا کیونکہ جب باپ کے اقرار سے ضروریات قانونی کی تکمیل ہو کر اولاد کی صحت نسب قائم ہو جاتی ہے تو پھر باپ اپنے اقرار کو منسوخ کر سکتا ہے اور نہ اس کے درمیان مقررہ کے نسب سے انکار کر سکتے ہیں۔

سینوں کی شرع میں کسی شوہر دار عورت کا کسی اولاد کی نسبت کنجہ عورت کا اقرار | اقرار کرنا جائز نہیں ہے کیونکہ ایسے اقرار سے دوسرے سینوں کا قانون | شخص پر یعنی اس کے شوہر پر اثر پڑتا ہے اور جب تک شیعوں کا قول | زوجہ کے اقرار کی شوہر کے بیان سے تصدیق ہو وہ معتبر نہیں سمجھا جاتا۔

شیعوں کے نزدیک ایسی عورت جس کا شوہر مر جائے کسی اولاد کے واسطے اقرار کر سکتی ہے کہ وہ میرے اور میرے شوہر کے نکاح کے بعد پیدا ہوئی اور ولد الحلال ہے۔ لیکن اگر کوئی بیوہ کسی لڑکے کو اپنے شوہر متوفی کی اولاد ثابت کرنے کی غرض سے اس کی ولایت کا اقرار کرے تو ایسے اقرار کا اثر صرف اس بیوہ کے اُس حصہ متروکہ پر جو اس کو اس کے شوہر کے درمیان حاصل ہوا پڑے گا۔

جس ولایت کو تبینت کہتے ہیں وہ شرع محمدی کی رد سے ناجائز سمجھی جاتی ہے۔ بتی کا خواہ وہ لڑکا ہو کہ لڑکی اپنے بتی والدین کی جائداد میں کوئی حق نہیں پیدا ہوتا۔

اقرار سے ولایت کے سوائے بعض قرابتیں بھی قائم ہو جاتی ہیں ولایت کے سوائے | اور ایسی صورتوں میں اس اقرار میں جو مرد کرتا ہے اور دوسری قسم کی قرابتوں | اُس اقرار میں جو عورت کرتی ہے کچھ فرق نہیں ہے۔ کے بابت اقرار | مثلاً ایک شخص دوسرے کی نسبت یہ اقرار کر سکتا ہے کہ

۱۔ اشرف الدولہ احمد حسین بنام حیدر حسین سابق میں حوالہ دیا گیا ہے۔
۲۔ محمد اللہ داد بنام محمد اسمعیل حوالہ سابق میں دیا گیا۔

یہ میرا باپ یا ماں یا شوہر یا زوجہ یا بھائی یا پھوپھی یا خالہ ہے لہذا اگر ایسے اقراء کو مقررہ مقرر کی زندگی میں یا اس کے مرنے کے بعد قبول یا تصدیق کر لے تو جہاں تک اُن دونوں کا تعلق ہے وہاں تک وہ اقرار قرابت کے متعلق صحیح سمجھا جاتا ہے۔ مگر جب تک مقررہ اس طرح کے اقرار کو صریحاً قبول نہیں کرتا اُس وقت تک مقرر اور مقررہ میں صحیح قرابت نہیں پیدا ہوتی اور اگر اس کا قبول کرنا نہ ثابت ہو تو وہ اقرار باطل ہے اور اس سے طرفین کا ایک دوسرے پر کوئی حق قائم نہیں ہوتا۔

ایسی صورتوں میں فریقین کی ولایت اور نسب سے لوگوں کا ناواقف رہنا ضرور ہے، اپنے اور بیگانے اس بات کو نہ جانتے ہوں کہ مقرر اور مقررہ کس کی اولاد ہیں ورنہ فریقین کی قرابت نسب بذریعہ اقرار کے ماننے میں نیا کو شبہ پیدا ہوگا۔

اگر کسی مقرر کا کوئی ایسا وارث ہو جس کو مقرر جانتا ہو اور اس علم کے بعد وہ کسی دوسرے شخص سے بذریعہ اقرار قرابت نسب پیدا کر لے اور گو اس وارث کی نسبت اقرار ولایت نہ کرے تو بھی پہلا شخص خواہ وہ مرد ہو کہ عورت اپنے قدرتی حق وراثت سے محروم نہیں ہو سکتی اور نہ مقررہ کو کسی قسم کا حق وراثت مقرر کی جائیداد میں پیدا ہو سکتا ہے۔

باب دوم

اختیار پیری (ولایت جبری)

نکاح کی بابت ولایت جبری

اسلام کے کل فروع اس مسئلہ میں متفق ہیں کہ باپ اپنی اولاد کی اُن کی

اولاد کے نکاح کی انتہیت | رضامندی کے بغیر جس کے ساتھ چاہے شادی کر سکتا ہے۔
 باپ کا اختیار | لیکن باپ کا یہ اختیار بیٹوں کی صورت میں صرف
 اس وقت تک عمل میں آ سکتا ہے جب تک کہ وہ

مرد بلوغ کو نہ پہنچیں اور بعد بلوغ وہ باپ کے قید اختیار سے جہاں تک ان کے
 حقوق شخصی کا تعلق ہے آزاد ہو جاتے ہیں اور ان کو اپنی شادی خود کر لینے کا
 اختیار ہو جاتا ہے۔ لیکن اولاد اناث کی بابت اسلام کے اکثر فرقوں میں سخت
 اختلاف ہے۔ ہند کے قانون بلوغ (ایکٹ ۱۹۵۵ء) کی رو سے قانون محمدی
 کے احکام نکاح، مہر اور طلاق میں کسی قسم کا تغیر و تبدل نہیں ہوا ہے لہذا ہر مسلمان
 مرد یا عورت اپنے کو نکاح کرنے کے قابل بنانا چاہے اور متنازعین کی حیثیت
 قائم کرنے کا خواستگار ہو تو اس کے بلوغ اور اختیار نکاح کی بابت قانون محمدی
 سے تصفیہ کیا جاتا ہے۔

اسلام کے اکثر فرقوں کے نزدیک پندرہویں سال لڑکا بالغ
 قیاس بلوغ۔ بلوغ | ہو جاتا ہے بشرطیکہ اس کے خلاف ثابت نہ کیا جائے۔
 نکاح۔ | بہر حال کلیہ یہ ہے کہ جو شخص پندرہ سال کی عمر کو پہنچتا ہے
 بلا لحاظ صنف (مذکر و انثیت) وہ عاقل رشید اور

با اختیار اور معاملات شرعی کو انجام دینے کے قابل سمجھا جاتا ہے کسی ایسے
 لڑکے یا لڑکی کی جانب سے جس کی عمر پندرہ سال کی ہو گئی ہو جب تک
 حنفی اور شیعہ مسائل | فریقین کی صریح رضامندی نہ حاصل کی جائے ان کا نکاح
 صحیح نہیں ہو سکتا۔ حنفیہ اور شیعہ دونوں میں ایسی

اولاد ذکور و اناث جو بلوغ کو پہنچ گئی ہو اپنے ولی کی رضامندی کے بغیر
 عقد نکاح کرنے کی مجاز ہے۔

لیکن اس کے برعکس مالکی اور شافعی مذہب میں باپ کا یہ
 جبری اختیار اولاد اناث کی انتہیت اس وقت تک باقی رہتا ہے
 مالکیہ اور شافعیہ کا قول | جب تک کہ ان کی شادی ہو جائے اور وہ باپ کے
 اختیار سے نکل جائیں لیکن یہ امر کہ اسلام کے کسی ایک

فرقہ سے آدمی دوسرے فرقہ میں کسی رسم کے ادا کرنے سے یا ایک عقیدہ کو ترک کر کے دوسرے کے اختیار کرنے سے یا سانی شامل ہو سکتا ہے یعنی کچھ مذہبی رسوم کی بجائے اور تبدیل عقیدہ سے ہر ایک شخص تبدیل مذہب کر سکتا ہے اس لیے جو سختی باپ کے حق الجبر سے لڑکیوں پر شافعی اور مالکی مذہب میں پیدا ہوتی ہے وہ تبدیل مذہب سے کم ہو جاتی ہے۔

جب خصل دماغ وغیرہ کی وجہ سے کوئی باپ اپنی بیٹی کی شادی کر دینے کے حق پر عمل کر سکتا ہو تو جو شخص باپ کے بعد اس لڑکی کا ولی باپ کی نااہلیت ہو سکتا ہے وہ اس اختیار کو عمل میں لا سکتا ہے۔
یا عدم قابلیت علیٰ ہذا القیاس اگر باپ اپنے سکونت مقام میں نہ رہے یا کسی وجہ سے بیٹی کے عقد میں شریک نہ ہو سکے

جس کی وجہ سے عقد کے ملتوی ہونے کا احتمال ہو تو لڑکی کا ایسا ولی جس کا درجہ باپ کے بعد قرار پاتا ہے اس نابالغہ کو عقد نکاح میں دے سکتا ہے۔ اگر باپ مرتد ہو جائے تو دین اسلام میں اس کی نابالغہ لڑکی کے نکاح کے واسطے اس کی رضا مندی حاصل کرنے کی ضرورت نہیں ہے۔

ایک مقدمہ میں جبکہ باپ ایک طویل سزائے قید بھگت رہا تھا عدالت سے تجویز ہوئی کہ ماں اور دادی قیدی کی لڑکی کا نکاح کر دینے کی مستحق ہیں۔

حق الجبر یا نابالغ اولاد کی کتختائی کا اختیار سب سے پہلے ایسے

۱۔ مقابلہ کرد محمد ابراہیم بنام غلام احمدؒ ۱۹۶۲ء نفاثر بمبئی ہائی کورٹ جلد ۱ صفحہ ۲۳۶۔

۲۔ کلوشین بنام غریب اللہؒ ۱۹۶۸ء ویکلی رپورٹر جلد ۱۰ صفحہ ۱۲۔
۳۔ زردالمختار۔

۴۔ بمحکمہ ماہن بی بیؒ بنگال لارڈورٹ مقدمات ابتدائی جلد ۱۳ صفحہ ۱۶۰۔
۵۔ کلونام غریب اللہؒ جس کا پہلے حالہ دیا گیا ہے۔

غیر مناسبت یا ایسے
نکاح کی نسبت قاضی
کا حکم اتنا ہی جاری
کرنا۔

اقربا ئے پدری کو جو باپ سے بہت ہی نزدیک رشتہ رکھتے ہیں حاصل ہوتا ہے۔ اگر اقربا ئے پدری موجود نہ ہوں تو ایسے اقربا ئے مادری جو شرعاً نابالغ کے محرم ہو سکتے ہیں نابالغ کو عقد نکاح میں دے سکتے ہیں مثلاً چچا کی موجودگی میں جس کی ولایت کو دیگر اقربا کی ولایت پر ترجیح ہے ماں اور قرابت داران مادری کو نابالغ کے نکاح کر دینے کا کوئی حق نہیں۔ اگرچہ چچا نے نامناسب طور پر نابالغ کا نکاح کر دیا ہو تو ایسی صورت میں نابالغ کی ماں یا دوسرے مادری اقربا قاضی یا جج سے اس امر کی استدعا کر سکتے ہیں کہ ولی کو نابالغ کی جانب سے معاہدہ نکاح کرانے سے منع کیا جائے۔ ولی پر یہی کیا موقوف ہے بلکہ یہ لوگ باپ کے خلاف بھی اگر وہ نابالغ کا عقد غیر واجبی اور نامناسب طور پر کسی دوسرے کے ساتھ کرنا چاہتا ہو حکم اتنا ہی جاری کر سکتے ہیں۔

اگر کسی نابالغ کی جانب سے بجز باپ اور دادا کے کسی دوسرے حد بلوغ کو پہنچنے کے بعد شخص نے عقد نکاح کیا ہو تو نابالغ کو سن بلوغ کو پہنچنے کے بعد اختیار کا مل حاصل ہو جاتا ہے کہ وہ ایسے عقد کو خال رکھے یا منسوخ کر دے۔

اگر نابالغ کے باپ یا دادا نے طمع دنیا کے خیال سے نابالغ کا نکاح کسی ایسے شخص سے کر دیا ہے جس سے نابالغ کو نقصان پہنچتا ہے یا باپ یا دادا نے اپنی بدکرداری کے سبب سے نابالغ کو نامناسب طور پر نکاح میں دیا ہے اور جس سے بظاہر نابالغ کا نقصان ہوتا ہے تو نابالغ ہونے کے بعد اس نکاح پر قائم رہنے یا نہ رہنے کا اختیار شرعاً نابالغ کو حاصل ہے۔

باب سوم

بچوں کی حراست یعنی حق حضانت

قوادائے عالمگیری میں لکھا ہے کہ مخالفت زوجیت میں اور اس کے نابالغ کی ولایت منقطع ہونے کے بعد اولاد نابالغ کی حراست کی سب سے ذات۔ ماں کا بڑھ کر یا مستحق ہے۔“

سب سے بڑھ کر
اولاد نابالغ کے لیے
ولیعہ ذات ہونا

ماں کو بحیثیت مادریہ حق حاصل ہے اور کسی وجہ سے
بجز ماں کے ایسی بداعمالی و بدکرداری کی وجہ سے جس سے
محضون کے ضائع ہونے کا اندیشہ ہو یہ حق زائل
نہیں ہوتا۔

اور خواہ ماں مسلمہ ہو کہ غیر مسلمہ حضانت کا حق اُسی کو ملتا ہے۔
حنیفوں کے نزدیک ماں اپنی بیٹیوں کو اپنی حراست میں رکھنے کی
لڑکیوں کی ولایت سن بلوغ تک مجاز ہے۔ لیکن مالکیہ و شافعیہ اور حنفیہ
ذات کا حق۔ میں ماں کی حراست ان پر ان کی شادی تک باقی
اس کی بابت مسلمانوں
کے فرقوں میں اختلاف
رہتی ہے۔

لیکن اولاد ذکور کے باپ میں ماں کی حراست
کے متعلق اہل سنت کے فرقوں میں اس سے بھی زیادہ
اختلاف ہے۔ مالکیہ کا قول ہے کہ حق حضانت اولاد ذکور پر یاں کو ان کے
بلوغ کے زمانہ تک باقی رہتا ہے۔

شافعیہ اور حنبلیہ کے نزدیک سات برس کے سن میں لڑکے کو

اختیار حاصل ہو جاتا ہے کہ چاہے باپ کے پاس رہے چاہے ماں کے پاس۔
 فقہائے حنفی کے نزدیک اولاد ذکور کی نسبت ماں کا حق حضانت
 قول حنفیہ اولاد ذکور اس وقت تمام ہوتا ہے جب لڑکے کا سن سات برس کا
 کی ولایت ذات ہو جائے اس لئے طفل نابالغ کی حراست میں جس کی عمر
 کی نسبت ماں کا حق سات سال سے کم ہو ماں کو باپ پر ترجیح دی جاتی ہے
 اور لڑکا ماں کے پاس رکھایا جاتا ہے حضانت کی نسبت
 جب ماں اور چچا میں مقابلہ ہو تو بدرجہ اولیٰ ماں کو چچا پر ترجیح دی جائے گی۔
 شیعہ مذہب میں ماں کا حق حضانت صرف بچہ کی شیر خوارگی کے
 شیعوں کا قول زمانہ تک خواہ وہ لڑکا ہو کہ لڑکی قائم رہتا ہے۔
 دودھ پینے کے زمانہ میں جس کی مدت دو سال ہے
 بچوں کو ان کی ماں سے اس کی رضا مندی کے بغیر کوئی شخص ملحدہ نہیں
 کر سکتا۔

شیر خوارگی ختم ہونے پر پسر کی حضانت کا مستحق باپ ہے اور دختر کی
 حضانت کی ماں۔ جب تک لڑکی سات سال کی نہ ہو جائے اس پر ماں کی
 حضانت (بشرطیکہ باپ کی زوجیت باقی رہے) قائم رہتی ہے۔ جب لڑکی
 سات سال کی ہو جاتی ہے تو ماں کے مقابلہ میں حضانت کا مستحق باپ ہے۔
 حنفی مذہب میں ان اشخاص کی جو اولاد نابالغ کی حضانت کے
 اشخاص مستحق ولایت مستحق ہیں حسب ذیل ترتیب ہے:۔
 (۱) ماں (۲) نانی خواہ درجہ میں وہ کتنی ہی اونچی ہو
 (۳) دادی خواہ رشتہ میں کتنی ہی بعید ہو، (۴) ماسکی بہن،

۱۔ لاڈلی بیگم بنام محمد امیر خاں ۱۸۸۷ء کلکتہ جلد ۴ صفحہ ۶۱۵۔

۲۔ چچا کے مقابلہ میں دادی کے حق حضانت کو ترجیح دی جاتی ہے دیکھو جو بنام الہی بخش
 ۱۸۸۵ء کلکتہ جلد ۱۱ صفحہ ۵۷۔

۳۔ فتح علی شاہ بنام محمد محمد دوم الدین ۱۸۶۲ء ویکلی رپورٹر صفحہ ۱۳۱۔

(۵) اخیانی بہن، (۶) سوتیلی بہن، (۷) سگی بھانجی، (۸) سوتیلی بھانجی،
(۹) خالائیں، (۱۰) اخیانی خالائیں، (۱۱) سوتیلی بھانجی، (۱۲) بھتیجیاں،
(۱۳) پھوپھیاں۔

اگر اقربائے اناث سے کوئی موجود نہ ہو یا موجود ہو تو حق حضانت کو
عمل میں لانے کا شرعاً مجاز نہ ہو تو ایسی صورت میں یہ حق (۱) باپ کو
(۲) دادا کو چاہے وہ رشتہ میں کتنا ہی بعید ہو (۳) حقیقی بھائی کو (۴)
سوتیلے بھائی کو (۵) سگے بھتیجہ کو (۶) سوتیلے بھتیجہ کو (۷) سگے چچا زاد بھائی وغیرہ
کو اسی ترتیب سے ملتا ہے۔

ان اقربا میں بھی قریب ہمیشہ بعید کا حاجب ہوتا ہے اور جب
عصبات میں سے کوئی شخص نابالغ کو اپنی حراست میں رکھنے کا اہل نہ ہو تو
حق حضانت مادری قرابت داروں میں منتقل ہوتا ہے۔

کوئی مرد کسی لڑکی کی حراست کا حق نہیں رکھتا ہے جب تک کہ وہ
اس کا محرم شرعی نہ ہو یعنی ان محارم شرعیہ میں سے نہ ہو جن کا نکاح اس
لڑکی سے حرام مطلق ہے۔

اگرچہ حق حضانت کے عام اصول کی اسبنت شیعہ اور سنیوں میں
اتفاق ہے لیکن شیعہ مذہب میں جب ماں نہ ہو تو یہ حق باپ کو پہنچتا ہے
اور جب باپ بھی نہ ہو تو دادا دادی اور دوسرے آبا و اجداد نابالغ کی
حراست کے مستحق ہوتے ہیں۔ اگر آبا و اجداد بھی نہ ہوں تو حق حضانت
ان اقربا کو پہنچتا ہے جو لڑکی کے محارم شرعیہ میں داخل ہیں اور قریب
بعید کا حاجب ہوتا ہے۔

اگرچہ نابالغ کی ولایت (ذات) کا حق اس کے عزیز و اقارب کو
بہ ترتیب متذکرہ صدر ملتا ہے لیکن جب ایسے دو اشخاص کے درمیان
کسی نابالغ کی حضانت کے متعلق نزاع ہو جن میں کے ایک کو دوسرے پر

تمنیج ہے تو قاضی (رج) کو لازم ہے کہ نہ صرف دونوں دعوے داروں کی اہلیت اور اوصاف کی نسبت غور کرے بلکہ صغیر کے حقوق اور صلاح و فلاح کا بھی لحاظ رکھے۔

قانون ولایت ہند یعنی ایکٹ ۸ ۱۹۰۶ء میں نابالغ کی ذات و جائداد کے دلی مقرر کرنے کے قواعد درج ہیں۔ اس قانون میں جو ہدایت کہ عدالتوں کو نابالغ کے دلی مقرر کرنے کے وقت نابالغ کی بھلائی اور سود و بہبود کے متعلق کی گئی ہے وہ بالکل شرع محمدی کے مطابق ہے۔

اسلام کے تمام فرقوں کے نزدیک ذیل کی صورتوں میں حاضنہ کا سقوط حق حضانت | حق ساقط ہو جاتا ہے :-

(۱) حاضنہ کا بعد میں کسی ایسے شخص سے نکاح

کر لینا جو نابالغ کا محرم شرعی نہ ہو۔

(۲) اس کی ایسی چلتی کی وجہ سے جس سے محضون کے ضائع ہونے کا اندیشہ ہو۔

(۳) اس کے مقام سکونت بدل دینے سے جس کے سبب سے

باپ لڑکے پر ضروری نگرانی نہ کر سکے۔

(۴) ارتداد (زندہ) - ارتداد سے بھی حق حضانت زائل ہو جاتا ہے۔

اگر کسی نابالغ دختر کی شادی ہو جائے تو ماں کو شوہر سے زیادہ

نابالغ کو اپنی حراست میں رکھنے کا حق حاصل ہے جب تک کہ وہ حد بلوغ کو نہ پہنچ جائے۔

۱۔ ردالمحتار جلد ۲ صفحہ ۱۰۵۳ - عید و بنام امیر ان کل والہ سابق میں یہ یا گیا ہے۔ دیکھو بحالہ امیر النساء ۱۹۶۹ء ویکی رپورٹ جلد ۱۱ صفحہ ۲۹۴ - عباسی بنام مسٹر ڈن (کلکٹر) ۱۹۴۹ء الہ آباد جلد ۱ صفحہ ۵۹ - اس مقدمہ میں تجویز ہوئی ہے کہ کوئی فاحشہ کسی نابالغ کی ولیہ (ذات) نہیں مقرر ہو سکتی۔ ۲۔ یعنی حاضنہ مذکور اور اس کا مونث حاضنہ ہے۔ حاضن وہ شخص ہے جس کو حق حضانت حاصل ہو۔ بی بی بنام فضل اللہ ۱۹۴۳ء ویکی رپورٹ جلد ۲ صفحہ ۲۱۱ - فیضی بنام کا جو ۱۹۸۳ء کلکتہ جلد ۱۰ صفحہ ۱۵ -

۳۔ بحالہ ماہن بی بی سکندر بنگال لارپورٹ مقدمات ابتدائی جلد ۱۳ صفحہ ۱۶۰ -

کلکتہ ہائیکورٹ نے تجویز کی ہے کہ اگر کوئی شخص ماں کی ہدایت اور تفریب کی بنا پر کسی نابالغ زوجہ کو اس کے شوہر کی حراست سے لیجائے تو یہ فعل "ولایت جائز" سے کسی نابالغ کو لیجائے کی اس تعریف میں جو مجموعہ تعزیرات ہند میں درج ہے داخل نہیں ہے اور نہ اس پر بھگائے جانے کی تعریف صادق آسکتی ہے۔

اولاد غیر حلال کی حراست صرف اس کی ماں اور مادری قریبا کو
اولاد حرام اور لقیط ملتی ہے لیکن لقیط کی حضانت اس شخص سے جس نے
کی حراست اسے پڑایا یا سہیا حکومت سے متعلق ہے۔ لقیط سے
مراد ایسی اولاد ہے جس کو اس کے ماں باپ نے
کہیں ڈال دیا ہو۔

بقیہ حاشیہ صفحہ گزشتہ :- مقابلہ کرد بحالہ خدیجہ بی بی ۱۸۷۱ء بنگال لارپورٹ
مقتات ابتدائی جلد ۵ صفحہ ۵۵ - نورقادر بنام زلیخا بی بی ۱۸۷۵ء کلکتہ جلد ۱۱
صفحہ ۶۴۹ -
۱۷ قرآن مجید شہنشاہ قیصر ہند ۱۸۷۵ء کلکتہ جلد ۲۲ صفحہ ۴۴۴ -

اہم

نکاح اور متناکحین کی حیثیت

فصل پہلی

قابلیت اور طرز و صورت نکاح

”نکاح کا تعلق نظم معاشرت سے ہے اور وہ ایک ایسا معاشرتی ادارہ ہے جس کا سوسائٹی کی حفاظت کے لیے حکم دیا گیا ہے اور جس کی غرض بنی نوع انسان کو حرام کاری اور معصیت کی کم لودگی سے بچانا ہے۔“
 ”اگر نکاح کو معاہدہ کی حیثیت سے دیکھا جائے تو اس کے ذریعہ نکاح ایک قسم کا معاہدہ ہے“
 سے ایک ایسی مستقل قرابت مرد و عورت میں پائی جاتی ہے جو فریقین کی رضا مندی پر مبنی ہے بشرطیکہ ایسے تعلق جائز کے لئے شرعاً کوئی امر مانع نہ ہو۔“

بلحاظ ادارہ معاشرتی شرع محمدی میں بھی نکاح کی ایک مخصوص دیوانی معاہدہ کی حیثیت ہے جو ایجاب و قبول کے ذریعہ سے پیدا ہوتا ہے۔ حتیٰ کہ ضیموں کے نزدیک اس کے جواز کے لئے نہ شہادت تحریری کی ضرورت ہے اور نہ گواہوں کی موجودگی لازم ہے۔

جواز نکاح کے لئے شرعاً قابلیت فریقین کی ضرورت ہے معاہدہ نکاح قابلیت فریقین نکاح کی قابلیت چند شرائط پر منحصر رکھی گئی ہے۔ اولاً فریقین کا

فعل نکاح کی ماہیت سے واقف ہونا لازم ہے کیونکہ اگر ان میں سے ایک بھی ناقرا عقل ہو یا معاہدہ کی اصلیت کے سمجھنے کے قابل نہ ہو تو ایسا معاہدہ ناجائز ہوگا۔ ثانیاً فریقین کا بالغ و ذی شعور بشرطیکہ ان کا عقد نکاح ان کے اولیا کی جانب سے نہ کیا جائے (ہونا ضرور ہے اور جبر یا تحریف کی شکل پیدا نہ ہونی چاہیے۔ فتاوائے عالمگیری میں لکھا ہے کہ ”منجملہ ان شرائط کے جو جواز نکاح کے لئے ضروری ہیں ایک شرط متناکحین کا عاقل و بالغ اور آزاد ہونا ہے۔ لیکن ان شرائط میں صرف فرق اس قدر ہے کہ پہلی شرط جس کا عقل و شعور سے تعلق ہے دوسری شرطوں پر مقدم ہے کیونکہ مجنون یا بے عقل لڑکا اپنا نکاح آپ نہیں کر سکتا اور دوسری دو شرطیں یعنی بلوغ شرعی اور آزادی محض نکاح کے نافذ کرنے کے لئے لازم ہے اس لئے کہ جو نابالغ مگر عاقل لڑکا نکاح کرتا ہے اُس کا نفاذ اس کے ولی کی رضامندی پر منحصر ہے۔

نکاح کے متعلق جو شرائط کہ لڑکے کے لئے لازم قرار دئے گئے ہیں وہی قیود لڑکی کے واسطے بھی قائم کیئے گئے ہیں یعنی لڑکی کا بلوغ و رشد کو پہنچنا ضرور ہے۔

بلوغ اور رشد کے سوائے قابلیت ازدواج کی جو شرط قائم کی گئی ہے اس سے مراد متناکحین میں کسی قسم کی شرعی نا قابلیت سکا نہ ہونا یا ان کے تعلق کے واسطے کسی امر شرعی کا بالغ نہ ہونا ہے یعنی:۔

(الف) متناکحین ایک دوسرے کے محارم شرعیہ میں سے نہ ہوں یا کم سے کم ان میں ایسی قرابت نہ ہو جس کے سبب سے ان کا نکاح شرعاً ناجائز سمجھا جاتا ہے۔

(ب) نکاح کرنے والی عورت کسی دوسرے شخص کی زوجہ نہ ہو۔

(ج) اور نہ مرد کے یہاں پہلے سے چار منکوحہ موجود ہوں۔

شرط (ج) چنداں سخت نہیں ہے اگر زوجہ کی موت یا طلاق سے

حالت نکاح باقی نہ رہے تو شوہر کے لئے کوئی امر مانع شرعی باقی نہیں رہتا مثلاً مرد اپنی زوجہ متوفیہ کی بہن سے عقد کر سکتا ہے اور اس طرح پھر چار زوجہاؤں کی تکمیل ہو جاتی ہے۔

فصل دوسری

موانع شرعی یا اسباب تحریم نکاح

ناقابلیت ازدواج جو قرابت کے سبب سے پیدا ہوتی ہے اسباب تحریم
بربنائے قرابت | اس کی چار قسمیں ہیں اول اعلت یا حرمت جو نسب یعنی قرابت شریکت خون سے پیدا ہوتی ہے ثانیاً مصاہرت یعنی قرابت بندریہ نزدیک ثالثاً رضاعت یعنی دودہ پلانے سے اسباب تحریم جن کا نسب سے تعلق ہے ان میں سنی اور شیعوہ دونوں متفق ہیں۔ اشخاص ذیل سے نکاح کرنا حرام ہے۔

(الف) اجداد سے، (ب) اولاد سے (ج) دوسرے طبقہ کے رشتہ داروں سے جیسے بھائی بہنیں اور ان کی اولاد ہے، (د) چچا اور ماموں، پھوپھی اور خالہ سے۔ حرام کی اولاد اور اس کی اولاد سے بھی نکاح کرنا جائز نہیں ہے۔ اپنے باپ کی زوجہ (سوتیلی ماں) اور دوسرے اجداد کی بیبیوں سے بیٹے کی زوجہ (بہو) یا اس کی اولاد کی زوجہ سے نکاح کرنا حرام ہے۔

بعض رشتہ داروں کے لئے مصاہرت اور رضاعت کا اسباب موانع نکاح میں شمار کیا جاتا ہے مثلاً داماد اپنی ساس سے اور زوجہ اپنے

زوج کے فرزند سے ابدأً اور بیہنوئی اپنی سالی سے تا نکاح قیام زوجہ نکاح نہیں کر سکتے۔ اسی طرح مرد کا اپنی دودہ بہن سے اور دودہ ماں کا اپنے بیٹے سے نکاح کرنا حرام ہے۔

شادی کرنے کے سبب سے جو مصاہرت یعنی قرابت بذریعہ تزویج حرام تعلق کے سبب پیدا ہو کر متناکھین کو بعض ششہ داروں سے نکاح کرنے کی مانع ہوتی مصاہرت کا پیدا ہونا۔ ہے ویسی ہی مصاہرت مرد و زن میں ان کے تعلق حرام کے بعد پیدا ہو جاتی ہے مثلاً اگر کوئی شخص نکاح کے بغیر کسی عورت سے تعلق پیدا کرے تو اس عورت کی ماں اور لڑکی اُس پر حرام ہو جاتی ہیں اور اس لئے وہ ان سے نکاح نہیں کر سکتا۔ علیٰ ہذا القیاس تعلق ناجائز کے بعد عورت بھی اپنے مرد کے بیٹے اور باپ سے شرعاً نکاح نہیں کر سکتی۔

عورت اپنے پہلے نکاح کے دوران میں جب تک کہ وہ قائم ہے دوسرا نکاح نہیں کر سکتی۔ فرقہ جمعہ معتزلہ کے سوائے جن کے عقیدہ میں ایک سے زیادہ بیبیاں رکھنا ناجائز ہے اسلام کے تمام دوسرے فرقوں میں مرد ایک وقت میں چار عورتوں سے زیادہ نکاح نہیں کر سکتا اور چار منکوحہ رکھنے کی اجازت بھی مشروط بہ عدل ہے۔ اگر مرد چار عورتوں میں عدل نہیں کر سکتا ہے تو اُس کو ایک ہی منکوحہ پر اکتفا کرنا لازم ہے۔

اسلام کے ایسے کل فرقوں کے نزدیک جو کثرت ازدواج کے معتقد ہیں ایک ہی زمانہ میں دو ایسی عورتوں سے نکاح کرنا حرام ہے جو باہم ایسی قرابت رکھتی ہوں کہ اگر ان میں سے ایک مرد ہوتا تو ان دونوں میں مناکحت شرعاً حرام ہوتی۔ لیکن اگر فی الواقع کسی مرد اور عورت میں اس طرح کا نکاح ہو جائے تو وہ باطل قرار پائے گا یعنی اگرچہ قاضی

ایسے تناکحین میں مفارقت پیدا کر سکتا ہے لیکن جو اولاد اس تعلق سے پیدا ہو وہ صحیح النسب مقصور ہوگی۔

سنت جماعت کے فرقوں میں مسلمان مرد کا کسی دین الہامی مسلم کا غیر مسلم سے نکاح کرنا اور عیسائی ہیں نکاح کرنا شرعاً جائز ہے لیکن بت پرست اور آتش پرست عورت سے نکاح کرنا حرام ہے۔

مسلم کا غیر مسلم کے ساتھ نکاح کرنا ممنوع قرار دیا گیا ہے۔
مسلم کا غیر مسلم کے ساتھ نکاح کرنا۔
سیاحی وجوہ کی بنا پر کی گئی ہے چنانچہ اس عرض سنت جماعت کے سے دیگر نظامات قانونی میں ایک ملت و قوم کی عورتوں کو دوسری ملت و قوم کے مردوں سے نکاح کرنے کی ممانعت کی گئی ہے پس جس ممانعت کا ذکر اس مقام پر ہوا ہے اس کی مثال دوسرے نظامات قانونی میں بھی موجود ہے۔ لیکن اس شکل میں بھی بعض علما

۱۔ دیکھو صفحہ ۶۸ مابقی جہاں میں نے عظیم النساء اور کریم النساء کے مقدمہ کے فیصلہ کی صحت کے متعلق تنقید کی ہے۔

۲۔ زردشت مذہب کے متعلق اسلام کے دو بڑے فرقوں (سنت جماعت اور شیعہ) میں اختلاف ہے۔ بعض فقہائے اسلام خصوصاً شیعہ کے علما کے نزدیک یہ مذہب ایک قسم کا دین الہامی ہے اور سنی علما خصوصاً اہل مغرب اس کو محض مذہب یعنی آتش پرستی جانتے ہیں۔

۳۔ محیط اور منطقہ۔ اس قول کے مطابق اگرچہ قاضی شوہر و زوجہ میں مفارقت پیدا کر دیتا ہے لیکن جو اولاد تنسیخ نکاح کے پہلے پیدا ہو وہ حلال تصور ہوتی ہے۔

کے اقوال کے مطابق گونکاح ناجائز ہے لیکن کالعدم نہیں ہو سکتا۔
 مسلم اور کتابیہ کے نکاح کے متعلق شیعوں میں کسی قدر اختلاف
 اقوال مذہب شیعہ ہے۔ اخباری شیعوں اور معتزلہ نے اس مسئلہ میں
 حنفیہ سے اتفاق کیا ہے۔ مگر صولی شیعوں کے
 مذہب میں مسلم کا کتابیہ کے ساتھ نکاح دائمی جائز نہیں ہے گوان کے
 نزدیک بھی یہودیہ اور نصرانیہ اور مجوسیہ سے متعہ یعنی نکاح عارضی
 کرنا جائز ہے۔

بعض اخباری شیعہ غیر مسلمہ کے ساتھ صرف متعہ کرنا جائز
 سمجھتے ہیں۔ بہر حال شیعوں میں کتابیہ کے ساتھ نکاح دائمی جو
 ناجائز سمجھا گیا ہے اس کا مفہوم ہرگز یہ نہیں ہے کہ اگر فی الواقع
 اس طرح کے فریقین آپس میں عقد کر لیں تو وہ خلاف شرع
 اور باطل ہے۔

فصل تیسری

طرز (یا صورت) نکاح

کتب فقہ میں نکاح کے متعلق بعض ایسے شرائط پائے جاتے ہیں
 جن پر غور کرنے سے معلوم ہوتا ہے کہ وہ محض تکلفات ظاہری ہیں
 لیکن شرائط ضروری حسب ذیل ہیں مثلاً یہ ضرور ہے کہ (الف) فریقین

۱۔ لیکن شیعوں کے کل فرقے مسلمہ کا غیر مسلمہ کے ساتھ نکاح کرنے کو ناپسندیدہ
 سمجھتے ہیں دیکھو اور مقابلہ کرد بخشی کشور پر شاد بنام ٹھاکر پر شاد الہ آباد
 جلد ۱۹ صفحہ ۳۷۵۔

نکاح ایک دوسرے کے کلام کو سنیں یعنی شرائط نکاح کو طرفین سمجھ جائیں۔ (ج) اگر تناکحین عاقل و بالغ ہوں تو نکاح کی بابت اپنی حقیقی رضا مندی کا اظہار کریں اور (ج) شوہر اور زوجہ کی بخوبی تصریح ہونی چاہئے تاکہ ایک دوسرے کو شناخت کرنے میں انھیں کسی قسم کا شبہ نہ پائے۔

سنی قانون کی رو سے نکاح کے وقت گواہوں کا موجود رہنا ضرور گواہوں کی موجودگی ہے تاکہ گواہ عقد نکاح کے واقعہ کی تصدیق کر سکیں۔ کم سے کم دو گواہ اس امر کا اعتراف کریں کہ نکاح باقاعدہ طور پر ان کی حضوری میں اور شرائط مندرجہ بالا کی پابندی کے ساتھ باندھا گیا ہے۔ اگر زوجہ غیر مسلمہ ہے تو اس کے ہم مذہب شیخاں گواہان نکاح بن سکتے ہیں۔ لیکن جو نکاح گواہوں کی حضوری کے بغیر باندھا جاتا ہے وہ باطل نہیں ہے۔

شیعوں کے مذہب میں ”نکاح کے متعلق کسی امر میں گواہوں کی حضوری کی ضرورت نہیں ہے“ بلکہ اس مذہب میں تناکحین کے وقت احد میں ایجاب قبول کر لینے سے (اور بلا استقرار قاضی یا مجتہد) نکاح ہو جاتا ہے اگرچہ فریقین نے آپس میں اس طرح کا معاہدہ نکاح کسی دور و دراز کے ملک میں ہی کیوں نہ کیا ہو لیکن جب ایک مرتبہ اقرار ہو جائے تو پھر اس کی خلاف ورزی نہیں ہو سکتی اور وہ اقرار ہمیشہ کے لئے صحیح سمجھا جاتا ہے یعنی شیعوں کے نزدیک قاضی یا وکیل کے ذریعہ سے نکاح پڑھوانے کی ضرورت نہیں ہے۔ عاقدین ایک ہی وقت میں ایجاب قبول کر کے آپس میں جائز و شرعی ازدواج قائم کر سکتے ہیں اور تناکحین اپنی رضا مندی کا صریحاً یا معناً اظہار کر سکتے ہیں۔

سنی اور شیعہ دونوں فرقوں میں تناکحین بذریعہ نیابت یا وکالت عقد پڑھوا سکتے ہیں۔ نائبین اور وکلا کے مقرر کرنے کے لئے گواہوں کی تصدیق کی ضرورت نہیں ہے اور جو اختیارات کہ شوہر و زوجہ کی جانب سے وکلا کو دیئے جاتے ہیں وہ انھی قواعد قانونی کے تابع ہیں جن کا اطلاق دوسرے

معاہات پر کیا جاتا ہے۔

اگر بذریعہ وکیل یا مراسلت عقد نکاح عمل میں لایا جائے تو سنی قانون کی رو سے رسید پیام یا خط پر جس میں ایجاب مندرج ہو دو گواہوں کی تصدیق کی ضرورت ہے اسی طرح رضامندی فریقین کی تصدیق بھی لازم ہے۔

مالک سلامی میں عقد خوانی کے متعلق بعض رسوم کی پابندی کیجاتی ہے چنانچہ عقد پڑھنے کے لئے مخصوص اشخاص جو ضروریات شرع اور شرائط شرعی سے واقف رہتے ہیں مقرر کئے جاتے ہیں اور جن کو عرف میں قاضی کہتے ہیں۔ قاضی کے عقد پڑھنے سے گویا ضابطہ کی تکمیل ہوتی ہے۔ اس کے سوائے دو اور آدمی نکاح کی انجام دہی کے لئے متناکحین کی جانب سے مقرر کئے جاتے ہیں جو وکلاء کہلاتے ہیں۔ قاضی اور وکلاء کے علاوہ چند گواہ بھی جلسہ نکاح میں شریک رہتے ہیں۔ عاقدین میں وکلاء کے ذریعہ سے جو شرائط طے ہوتے ہیں ان کا ایک دستاویز میں جو کا بین نامہ یا حہر نامہ کہلاتی ہے اندراج کیا جاتا ہے۔ اسی طرح کے باضابطہ رسوم ان غیر مسلمہ عورتوں کی عقد خوانی میں بجالائے جاتے ہیں جن کے ساتھ مسلم مرد نکاح کرتے ہیں۔ کر سچین میرج ایکٹ (دشان ۱۵ بابت ۱۸۷۲ء) یعنی ہندو قانون نکاح نصاریٰ کی رو سے اگر عاقدین میں سے کوئی ایک فریق عیسائی ہو تو عقد اس وقت تک جائز نہیں ہو سکتا جب تک ان احکام و شرائط کی باضابطہ بجا آوری نہ ہو جو اس ایکٹ کی (دفعات ۴۵) میں درج ہیں۔

فصل چوتھی

ثبوت نکاح

نکاح صریحی اور ضمنی دونوں طرح کی شہادت سے ثابت ہو سکتا ہے۔
 طریقہ اثبات نکاح | صریحاً نکاح اس طرح ثابت ہو سکتا ہے کہ جن گواہوں کے سامنے نکاح ہوا تھا وہ اس کے واقع ہونے کی گواہی دیں

یا بصورت نکاح نامہ شہادت تحریری پیش کی جائے۔

زن و شوہر کے بیانات اور ان کے باہمی برتاؤ سے نکاح ضمناً ثابت کیا جاسکتا ہے چنانچہ قنادائے عالمگیری میں لکھا ہے کہ جب کوئی شخص مرد اور عورت کو ایک ہی مکان میں رہتے اور باہم زن و شوہر کا سا بے تکلف برتاؤ کرتے دیکھے تو اس کا شرعاً یہ گواہی دینا جائز ہے کہ یہ عورت اُس شخص کی زوجہ ہے۔

منجملہ اُن فوائد کثیرہ کے جو نکاح سے حاصل ہوتے ہیں ایک فائدہ یہ

نتیجہ جو نکاح سے ہے کہ اُس کے ذریعہ سے مرد اور عورت کی ہم بستری جائز

برآمد ہوتے ہیں۔ شوہر پر ادائی مہر اور جو شرط کہ نکاح سے پہلے

طے ہو جاتے ہیں ان کا بجا لانا واجب ہو جاتا ہے اور

طرفین کے حقوق و راشت قائم ہو جاتے ہیں اور فریقین پھر ایک دوسرے کے

محرمات شرعی کے ساتھ نکاح نہیں کر سکتے ہیں۔ ان کے علاوہ زوجہ کے ساتھ

عدل کرنا اور عزت و محبت سے پیش آنا شوہر پر فرض ہو جاتا ہے اور اس کے

معاوضہ میں زوجہ کو شوہر کی اطاعت اور اس سے وفاداری کرنی لازم ہو جاتی

ہے۔ وفاداری سے مراد زوجہ کا عصمت و عفت سے شوہر کے حصن میں بسر کرنا ہے۔

اگر نکاح کے وقت کوئی شرط فاسد قائم کی جائے تو اس سے نسخ نکاح

لازم نہیں آتا بلکہ ایسی شرط کا عدم سمجھی جاتی ہے۔

اگر قبل نکاح شوہر و زوجہ یہ معاہدہ کریں کہ ایک کو دوسرے کی

وراشت میں کچھ حصہ نہ ملے گا تو ایسا معاہدہ شرعاً ناجائز ہے اور جب دونوں میں

سے پہلے جس کی موت واقع ہو دوسرا اس کے مترکہ میں حصہ پائے گا۔

اگر تکمیل نکاح کے قبل عاقدین میں سے ایک مر جائے تو دوسرا اس کی

جائداد میں حصہ پانے کا مستحق ہوگا۔

۱۔ مقابلہ کو ہدایت اللہ بنام رائے جان خانم ۱۸۴۲ء موزر انڈین اپیلیز جلد ۳ صفحہ ۲۹۵۔ ۲۔ ملکت بلالی

بنام احمد عظیم الزماں ۱۸۸۱ء کلکتہ لارپورٹ جلد ۱۰ صفحہ ۲۹۳ و انڈینام صندل النسا چودھری ۱۸۸۶ء

موزر انڈین اپیلیز جلد ۱ صفحہ ۵۵۔ ۳۔ نواب النسا بنام فضل النسا ۱۸۶۳ء مارشل صفحہ ۲۲۸۔

فصل پانچویں

نان و نفقہ

زوجہ کے نان و نفقہ اور سکونت کے متعلق جو شرائط طے پاتے ہیں وہ عموماً مضبوط تحریریں لائے جاتے ہیں لیکن اگر ان کے متعلق کوئی تحریر نہ ہو تو بھی زوجیت کے دوران میں شوہر اپنی زوجہ کو اپنی حیثیت اور آمدنی کے مطابق نفقہ دینے کا شرعاً پابند ہے۔ شوہر پر نفقہ کا دینا خواہ زوجہ مسلمہ ہو کہ غیر مسلمہ فرض ہے۔

مگر زوجہ کا حق نفقہ ایک شرط کے تابع ہے۔ نفقہ پانے کے لئے عورت کو مرد کی فرماں برداری کرنی ضرور ہے اور کسی جائز اور معقول وجہ کے بغیر وہ شوہر کے ساتھ رہنے سے انکار نہیں کر سکتی لیکن اگر شوہر نے مہر متعجل نہ ادا کیا ہو تو زوجہ کا اس صحیح اور معقول عذر کی بنا پر اس کے ساتھ رہنے سے انکار کرنا جائز ہے۔

اگر زوجہ کی نابالغی کے سبب سے فریقین میں تکمیل نکاح نہ ہوا ہو تو حنفی اور شیعہ مذاہب میں شوہر کا زوجہ کو نفقہ دینا فرض شرعی نہیں ہے۔ علیٰ ہذا القیاس حنفیہ اور شیعہ کے نزدیک جبکہ زوجہ کی نابالغی کے سبب سے شوہر حق حرام است زوجہ کا مستحق نہ ہو یعنی نابالغی کے سبب سے زوجہ شوہر کے پاس اس کے زیر پرورش نہ رہتی ہو بلکہ اپنے کسی ولی کے ہاں رہتی ہو تو شرعاً شوہر اس کو نفقہ دینے کا ذمہ دار نہیں ہے۔

لیکن شافعی مذاہب میں خواہ زوجہ نابالغہ ہو کہ نہیں شوہر پر نفقہ دینا دونوں حالتوں میں فرض ہے۔

اگر شوہر زوجہ کے لئے کسی قسم کا ذریعہ معاش مہیا کرنے کے بغیر زوجہ سے ترک تعلقات کر دے اور اس کی خبر گیری نہ کرے تو شافعیہ کے نزدیک زوجہ عدم خبر گیری کی بنا پر نکاح فسخ کر سکتی ہے اور اگر صحیح طور پر فسخ نکاح کا حکم صادر ہو تو خفی قاضی اس کی تعمیل کر سکتا ہے۔

زوجہ مطلقہ عدۃ کے زمانہ میں نفقہ پانے کی مستحق ہے اور اس کے برعکس بیوہ کو نفقہ پانے کا حق نہیں ہے۔ پر پوی کو نسل کی جوڈیشیل کمیٹی نے ایک مقدمہ میں جس کا کسی قدر پہلے حوالہ دیا گیا ہے تجویز کی ہے کہ مسلمان بیوہ کو اپنے شوہر متوفی کی جائیداد سے بجز میراث پانے کے کسی قسم کے نفقہ کا حق نہیں ہے۔

نفقہ کے متعلق اگر کسی مقدار رقم کا خاص معاہدہ نہ ہوا ہو تو ڈگری (حکم) صادر ہونے کی تاریخ سے زوجہ نفقہ پانے کی مستحق ہے لیکن جس زمانہ میں کہ نفقہ نہ ملا ہو اس کے لئے یا اس کے بقایا کے وصول کرنے کے متعلق زوجہ عدالت سے کوئی حکم حاصل نہیں کر سکتی۔

زوجہ نفقہ کا دعویٰ کسی عدالت دیوانی میں یا (کسی مخصوص معاہدہ نہ ہونے کی صورت میں) عدالت فوجداری میں دفعہ ۸۸ صا بط فوجداری ہند کے تحت میں پیش کر سکتی ہے۔

جو حکم (منجانب عدالت) مطلقہ کے نفقہ کے واسطے جاری ہوتا ہے وہ زمانہ عدۃ کے ختم ہونے پر موقوف ہو جاتا ہے۔

۱۔ دیکھو مابعد صفحہ ۹۳۔

۲۔ آغا محمد جعفر بنیم بنام کلثوم بی بی ۱۹۹۹ء کلکتہ جلد ۹ صفحہ ۹۔ دیکھو کلکتہ ویکیٹو جلد ۲۹ صفحہ ۴۴۹۔
۳۔ عبدالفتح مولوی بنام زیب النساء خاتون ۱۹۹۱ء کلکتہ جلد ۶ صفحہ ۳۱ اور یہی فیصلہ کلکتہ لارپور جلد ۲۲ صفحہ ۲۲۲ پر شائع ہوا ہے۔

۴۔ دیکھو شاہ ابوالیاس بنام الفت بی بی ۱۹۹۶ء آباد جلد ۹ صفحہ ۵۰ اور جن نظائر کا اس فیصلہ میں حوالہ دیا گیا ہے وہ بھی قابل مطالعہ ہیں۔

چونکہ شیعوں کے مذہب میں متعہ جائز ہے اس لئے ممتوعہ زمانہ متعہ میں بشرطیکہ صیغہ متعہ کے وقت مقدار نفقہ نہ معین کی گئی ہو اور اس کی ادائیگی کا وعدہ شوہر نے نہ کیا ہو نفقہ پانے کی مستحق نہیں ہے۔ لیکن شیعوں کے اس مخصوص قاعدہ کے سبب سے عموماً زوجہ کو نفقہ پانے کا حق جو ضابطہ عوجداری ہند کی رو سے عطا ہوا ہے وہ زائل نہیں ہو سکتا اور اس لئے ممتوعہ بھی گو بوقت تزویج اس نے نفقہ کے متعلق شوہر سے کوئی خاص وعدہ نہ لیا ہو اس قانون موضوعہ کے زیر اثر نفقہ پاسکتی ہے۔

فصل چھٹی

غیر مشروع اور ناجائز نکاح

چونکہ زنا شوئی کے ناجائز اور خلاف شرع تعلقات سے مرد اور عورت تعلقات ناجائز | میں نکاح کی حیثیت نہیں پیدا ہوتی لہذا جو نکاح خلاف شرع اور ناجائز طور پر کیا جائے وہ بنفسفہ کا اعدام اور باطل ہے اور اس کے ذریعہ سے تناکحین کے درمیان کسی قسم کے حقوق و فرائض نہیں پیدا ہوتے ہیں۔ نہ زوجہ کو شوہر پر مہر کا حق ہوتا ہے گو نکاح کی تکمیل ہو جائے۔ معاہدہ نکاح باقی رہنے کے زمانہ میں اور نسخ نکاح واقع ہونے کے باوجود اگر دونوں میں سے ایک مر بھی جائے تو دوسرا اس کا وارث نہیں ہو سکتا۔ اس قسم کا نکاح تاریخ وقوع سے خلاف شرع سمجھا جاتا ہے۔ ”شرعاً اور حقیقتاً“ دونوں طرح سے اس طرح کا نکاح معدوم محض متصور ہوتا ہے۔

تمثیل اگر ان رشتوں میں تزویج ہونے کے سبب سے نکاح ناجائز ہو گیا ہے تو از روئے شرع اس طرح کا نکاح باطل سمجھا جاتا ہے اور اس طرح کے باطل نکاح کی وجہ سے شرع حنفی کے مطابق زن و شوہر کے درمیان کسی قسم کے حقوق نہیں پیدا ہوتے اور نہ ان کا کوئی اثر یا نتیجہ شرعی برآمد ہو سکتا ہے۔ لیکن جس صورت میں کہ نکاح ناجائز کی تکمیل ہو جاتی ہے اُس حالت میں منکوحہ اپنا ہر المثل پانے کی مستحق ہے۔

اسی طرح اگر کوئی شخص کسی ایسی عورت سے جو دوسرے کے نکاح میں ہو عقد کر لے خواہ اس کو حقیقتہً اس بات کا علم ہو کہ نہ ہو تو ایسا نکاح حرام مطلق ہے۔ مگر جو نکاح اس قسم کے عیب سے جس کا ذکر فقرہ بالا میں کیا گیا ہے نکاح ناجائز فاسد اور باطل نہ ہو اُس کی ایک دوسری کیفیت ہے۔ ایسے نکاحوں میں جو عیب شرعی کہ اُن کے جواز کا مانع ہے وہ

زنا سے رفع ہو جاتا ہے اور دوران نکاح میں جس اولاد کا حمل رہے یا جو اولاد پیدا ہو وہ حلالی سمجھی جاتی ہے اور زوجہ ہر پانے کی جیسا کہ نکاح جائز کے بعد اس کو حق حاصل ہوتا ہے مستحق ہو جاتی ہے۔ مثلاً اگر کوئی شخص ایک وقت میں ایسی دو عورتوں سے نکاح کرے جو آپس میں ایسی قرابت رکھتی ہوں کہ اگر ان میں ایک مرد ہوتا تو دوسرے کے ساتھ اس کا نکاح خلاف شرع ہوتا تو ایسا نکاح ناجائز ہے کیونکہ پہلی زوجہ کی موت یا طلاق سے دوسری زوجہ بغیر کسی رسم شرعی کی ادائی کے شوہر پر حلال ہو سکتی ہے۔ اسی طرح اگر کوئی مرد کسی غیر کتا بیہ سے جیسا کہ متعدد مرتبہ بیان کیا گیا ہے نکاح کر لے تو اس کا نکاح صرف ناجائز ہے لیکن خلاف شرع نہیں ہے کیونکہ بعد از نکاح اُس عورت کو دین اسلام اختیار کرنے کا ہر وقت موقع حاصل ہے۔

۱۔ اس طرح کے نکاح کی اولاد کی صحت نسب کے متعلق دیکھو سابق صفحہ ۵۶۔

۲۔ عبد اللطیف خاں بنام نیاز احمد خاں ۹۹۹ء الہ آباد جلد ۳ صفحہ ۳۴۳۔

فصل ساتویں

خیار البلوغ

اگر کسی نابالغ کا عقد اس کے باپ یا دادا کسی ہم کفو کے ساتھ نکاح نابالغ بعد بلوغ کر دے یعنی ہر ایک پہلو سے نابالغ کی یہ شادی موزوں کو پہنچنے کے بعد نابالغ و مناسب ہو تو عقد بلوغ کو پہنچنے کے بعد اس کی نسبت کا اختیار شیخ نابالغ کو کوئی اختیار حاصل نہیں ہوتا ہے۔

جب کسی نابالغ کا نکاح اس کے باپ یا دادا کے سوائے کسی دوسرے شخص نے کر دیا ہو تو نابالغ کو خواہ مرد ہو کہ عورت بعد بلوغ معاہدہ نکاح کو بلا لحاظ نقصان و ضرر منظور یا منسوخ کرنے کا اختیار ہے۔ شیعوں کے مذہب میں اس طرح کا عقد جب تک کہ وہ منسوخ نہ کیا جائے اقوال سنی و شیعہ بحال و قائم رہتا ہے لیکن شیعوں کے قانون کی رو سے اس طرح کا نکاح جس کو عقد فضولی کہتے ہیں اس وقت تک بالکل معطل رہتا ہے جب تک کہ طرفین بعد بلوغ اس سے اپنی صریح یا ضمنی رضامندی کا اظہار نہ کریں۔

ایسے نکاح کے بعد اگر منکوحہ بالغ ہونے کے بعد چپ رہے تو اگر وہ باکرہ ہے اور اس کو اپنے نکاح کا علم ہے تو اس کا خیار بلوغ ساقط ہو جاتا ہے اور اگر اس کو بوقت بلوغ اپنے نکاح کا علم نہ ہو تو اس کو بوقت علم نکاح خیار بلوغ حاصل ہوتا ہے پس اگر وہ بعد علم نکاح چپ رہے تو اس کا خیار بلوغ ساقط ہو جاتا ہے اور اگر منکوحہ شیعہ ہو تو تا وقتیکہ وہ اپنی زبان سے اپنی رضامندی ظاہر

نکڑے یا ایسا فعل نہ کرے جس سے اُس کی رضا مندی ظاہر اُس کا خیار بلوغ
ساقط نہیں ہوتا۔

سینوں کے مذہب کی رو سے تنسیخ نکاح کا اختیار جو نابالغ متناکحین
عدالت سے تنسیخ نکاح کو بعد بلوغ حاصل ہوتا ہے مشروط ہے جب تک اس اختیار کے
کے اختیار کے متعلق قاضی کا فیصلہ حاصل نہ کر لیا جائے فریقین سے کسی
استقرار کرنے کی فریق کا خیار بلوغ پر عمل کرنا جائز نہیں سمجھا جاسکتا
ضرورت کا سبب اس لئے قاضی یا جج کے فیصلہ کی ضرورت ہے۔

سینوں کے مذہب میں جب فریقین حق خیار بلوغ
کو عمل میں لاکر نکاح کو فسخ کرنا چاہیں تو قاضی کا حکم لے لینا ضرور ہے جب تک
قاضی کا حکم نہ لیا جائے اس وقت تک نکاح بحال خود باقی رہتا ہے۔ اگر
قاضی کا حکم حاصل کرنے کے پہلے شوہر یا زوجہ مر جائے تو جو زندہ رہ گیا ہے
وہ متوفی کی میراث پائے گا۔ اگرچہ اس معاملہ میں قاضی سے رجوع کرنے
کی سنت کوئی میعاد مقرر نہیں ہے لیکن حق خیار بلوغ پر فریقین بلوغ کو
پہنچتے ہی عمل کر سکتے ہیں۔

مگر قاضی کے حکم پر فسخ نکاح کا جواز منحصر نہیں ہے کیونکہ عدالت
کی جانب سے جو استقرار حق انفساخ کی ڈگری دی جاتی ہے اس کی
غرض محض عدالت کو گواہ قرار دینا ہے اور یہ اس لئے کہ آئندہ فریقین
کے درمیان نکاح کی بابت کسی قسم کی نزاع پیدا نہ ہونے پائے۔ لہذا اگر
ایسی ایک لڑکی جس کا نابالغی میں کسی مرد کے ساتھ اس کی ماں نے
نکاح کر دیا تھا بالغ ہونے کے بعد پہلے عقد کو فسخ کر کے کسی دوسرے مرد
کے ساتھ نکاح کر لے تو اُس پر دو شوہر کرنے کا الزام نہیں قائم ہو سکتا دراصل لیکہ

۱۔ ملکہ جہاں صاحبہ بنام محمد عسکری خاں ۱۹۴۳ء لاہور پورٹ انڈین اپیلیز جلد جو بطور
ضمیمہ شائع ہوئی ہے صفحہ ۱۹۲۔
۲۔ رد المختار جلد ۱ صفحہ ۵۰۲۔

قاضی نے فسخ نکاح کی نسبت کوئی حکم صادر نہ کیا ہو۔

شیعوں کے نزدیک اس طرح کے نکاح کے بعد جب عورت بالغ ہو جائے اور علم رکھنے کے باوجود تکمیل نکاح یعنی بوقت زفاف ”خاموش“ رہے تو ایسے سکوت سے رضا مندی کا قیاس کیا جاتا ہے۔

شیعوں کے مذہب میں جو نکاح کسی شخص غیر مجاز نے نابالغ کی طرف سے شیعوں کا قانون کر دیا ہو یعنی عقد فضولی اُس وقت تک بالکل معطل رہتا ہے جب تک طرفین بالغ ہو کر اس کے متعلق اپنی رضا مندی

کا اظہار نہ کریں یعنی ایسے عقد سے کوئی نتیجہ شرعی مترتب نہیں ہوتا تا وقتیکہ اس کی تصدیق نہ کر دی جائے اور اگر ایسے نکاح کی تصدیق کرنے کے پہلے شوہر یا زوجہ میں سے کوئی ایک مر جائے تو نکاح فسخ ہو جاتا ہے اور جو ان میں سے زندہ رہتا ہے وہ متوفی کی میراث نہیں پاسکتا۔

حنفیہ اور شیعہ دونوں کے قول کے موجب عاقلہ اور بالغہ عورت جس شخص سے چاہے نکاح کر سکتی ہے۔ لیکن اگر طرفین ہم کفو نہ ہوں تو عورت کے عصبیات میں سے کسی ایک کے قاضی سے شکایت کرنے پر ایسا نکاح قبل اس کے کہ اُس نکاح کے ذریعہ سے کوئی اولاد پیدا ہو فسخ کرایا جاسکتا ہے۔

فصل آٹھویں

متنوع یا عقد عارضی

شیعوں کے بعض فرقوں میں خصوصاً اخباریوں کے نزدیک عقد نکاح عارضی

لے بدل عورت بنام ملکہ قیصرہ جس کا حوالہ سابق میں دیا گیا ہے۔

لے شیعوں میں سکہ کفو پُرل نہیں کیا جاتا ہے۔ میری وائنت میں اس مقام پر یؤلّف صاحب سے لغزش قلم واقع ہوئی ہے جس کی بنا پر انہوں نے اس فقرہ میں حنفیہ کے ساتھ شیعوں کو بھی شریک فرما دیا ہے۔ از مترجم۔

یعنی متعہ جائز سمجھا جاتا ہے۔ اس قسم کا نکاح زمانہ جاہلیت کے عربیہ در Sabiana قوم میں رائج تھا۔ پیغمبر عربی نے بھی ایک خاص وقت کے لئے اس قسم کی تزویج کی اجازت دی تھی۔ بہر حال سلسلہ ہجری سے متعہ کی ممانعت ہو گئی ہے لیکن اس پر بھی اس اجازت کا اثر اخباری شیعوں کے دماغوں میں سما گیا ہے اور ان کے احادیث و اقوال اس کے ذکر سے پُر ہیں۔ ان کے قول کے مطابق ایسے مرد و عورت جن میں تزویج کی قابلیت ہو مدت معینہ کے لئے ایک دوسرے کے ساتھ عقد نکاح کر سکتے ہیں۔ مدت کا کوئی تعین نہیں ہے بلکہ طرفین جس قدر مدت چاہیں مقرر کر سکتے ہیں۔ اس طرح کا نکاح مدت کے ختم ہونے سے یا قبل از وقت بتراضی طرفین منقطع ہو سکتا ہے۔

اگرچہ اس قسم کے ازدواج میں طلاق کی ضرورت نہیں ہے اور طلاق کے بغیر اس طرح کا نکاح ختم ہو جاتا ہے لیکن اخباریوں کے بعض فقہاء کے نزدیک شوہر بلا رضامندی زوجہ مدت عقد کو ”فسخ کر سکتا ہے“۔ برائیں ہم یہ اصول جس کو ایک مقدمہ میں کلکتہ ہائی کورٹ نے ملحوظ رکھا ہے معاہدہ متعہ کی اصلیت اور حقیقت کے خلاف ہے کیونکہ اس طرح کا معاہدہ طرفین کی رضامندی سے وقوع میں آتا ہے۔ اس کے سوائے اس تجویز کی بنا ایک غلط دلیل ہے اس لئے کہ اس فیصلہ میں عدالت نے زوجہ (ممتوعہ) کو داین اور شوہر کو مدیون تصور کیا ہے جس کی وجہ سے عدالت کو خیال کرنا پڑا کہ جب مدیون چاہے بلا رضامندی داین اس کا قرضہ بمیاق کر دے سکتا ہے حالانکہ متعہ کے مسئلہ کے متعلق اس طرح رائے قائم کرنی اکثر فقہائے شیعہ کے اقوال کے خلاف ہے۔

جو اولاد اس قسم کے نکاح سے پیدا ہوتی ہے وہ صحیح النسب سمجھی جاتی ہے اور اپنے والدین کا ورثہ پاتی ہے حالانکہ فریقین متعہ جب تک ان میں حق توریت کی نسبت کوئی معاہدہ نہ کیا جائے ایک دوسرے کے وارث نہیں ہو سکتے ہیں۔

حنفی مذہب میں ایسا نکاح جو کسی مدت معینہ کے لئے کیا جاتا ہے ناجائز
قول حنفیہ | ہے لیکن اگر طرفین زن و شوہر کی حیثیت سے ایک معقول مدت
 تک ایک جا بسر کریں تو اس سے ان میں نکاح دائمی لے ہونے کا
 قیاس کیا جاتا ہے اور جو نتائج اور اثرات کہ نکاح جائز کے ہیں وہی اثرات
 اس طرح زن و مرد کے ایک جا رہنے سے مستخرج ہوتے ہیں۔
 جس طرح اوپر کسی مقام پر بیان کیا گیا ہے کہ اگر نکاح کے ساتھ کوئی خلا شرع
 شرط قائم کی جائے تو اس سے نکاح نسخ نہیں ہوتا بلکہ وہ شرط بہ نفسہ کا عدم
 سمجھی جاتی ہے اسی طرح ناجائز اور خلاف شرع شرط کے قائم کرنے سے متہ نہیں ٹوٹتا
 بلکہ شرط کا عدم اور باطل قرار پاتی ہے۔

فصل نویں

تبدیل مذہب (مرتد ہونے) کا اثر نکاح پر

دیسی کرسٹانوں کے قانون انفساح نکاح (ایکٹ ۲۱ ۱۸۶۶ء) کو جاری
 کرنے سے خصوصاً ایسے مذہب والوں کو نسخ نکاح کا موقع ملا ہے جن کے
 نظامات قانونی میں عقد ہونے کے بعد بلا اعانت عدالت فریقین اپنی
 ذات سے انفساخ نکاح نہیں کر سکتے ہیں۔ اس قسم کی دشواری عیساکہ ہندوؤں اور
 اُسی قسم کی دوسری شریعتوں میں ہے اور اسی لئے قانون مذکور اُن دیسی
 کرسٹانوں کی تیئخ ترمیم کی سہولت کی غرض سے وضع کیا گیا ہے جو ہندو
 مذہب سے نکل کر دین مسیحی میں داخل ہوتے ہیں۔ چنانچہ اس قانون کے
 اثر سے ہند کے عیسائی مسلمان اور یہودی باشندے مستثنیٰ ہیں۔ اس
 قانون میں ”دیسی شوہر“ سے مراد ایسا اتحاد شخص ہے جو ہند میں سکونت
 مستقل رکھتا ہے اور جس نے اپنی عمر کا سولہواں سال ختم کیا ہے اور عیسائی مسلمان

اور یہودی نہ ہو۔ ”دیسی زوجہ“ سے مراد ایسی کتخدا عورت ہے جو برطانوی ہند میں سکونت مستقل رکھتی ہے اور جس کی کامل سولہ سال کی عمر ہو گئی ہے اور جو نصرانیہ، مسلمہ یا یہودیہ نہیں ہے۔ ایسا ہی اس ایکٹ میں دیسی قانون سے مراد اُن لوگوں کا شخصی قانون اور رسم ہے جو برطانوی ہند میں سکونت مستقل رکھتے ہیں اور عیسائی، مسلمان اور یہودی نہیں ہیں۔

بعض فقہائے اسلام کا جیسا کہ صاحب ہدایہ میں قول ہے کہ **ترک اسلام** شوہر یا زوجہ کے دین اسلام ترک کرنے یعنی مرتد ہو جانے سے نکاح فسخ ہو جاتا ہے۔ بہر حال موجودہ حالات کے نظر کرتے اب اس قول میں ترمیم ہو گئی ہے۔ بلخ اور سمرقند کے علما کے اس خیال کے متعلق جن کے اقوال پر ہند کے اہل سنت عمل کرتے ہیں حسبِ میل فتاویٰ ہیں:۔

(الف) جب مسلمان شوہر و زوجہ دونوں کے دونوں اسلام کو ترک کر کے کوئی دوسرا دین اختیار کر لیں یعنی مرتد ہو جائیں تو اُن کے ارتداد سے ان کا نکاح باطل نہیں ہوتا۔

(ب) اگر زن و شوہر مسلمان ہوں اور زوجہ اسلام ترک کر کے کوئی دوسرا دین الہامی اختیار کر لے یعنی نصاریٰ یا یہودیوں کے دین میں شامل ہو جائے تو ان کا نکاح فسخ نہیں ہوتا۔

(ج) لیکن جب شوہر اسلام ترک کرے اور زوجہ اسی دین پر قائم ہے تو اس کا اثر نکاح پر ایک دوسری طرح سے پڑتا ہے۔ اس کے متعلق جو قول اکثر علما کا مسلمہ و مقبولہ ہے وہ یہ ہے کہ ایسی صورت میں زن و شوہر کا تعلق حرام ہو جاتا ہے۔ لیکن اگر شوہر بعد ارتداد اور قبل اختتامِ عہدہ جس مدت کے بعد کہ قطعی طور پر نکاح فسخ ہو جاتا ہے پھر دین اسلام اختیار کر لے تو فریقین کو دوبارہ عقد کرنے کی ضرورت نہیں ہے۔

اگر زن شوہر کا کسی دین الہامی سے تعلق ہے (یعنی وہ یہودی، نصرانی، اسلام اختیار کرنا یا زردشتی ہیں) اور صرف شوہر دین اسلام اختیار کر لے تو جو نکاح کہ فریقین میں ان کے مذہب سابق کے مطابق ہوا تھا اور زوجہ کے دین سابق پر قائم رہنے کے باوجود وہ فسخ نہیں ہوتا۔

مثلاً اگر کوئی عیسائی یا یہودی مسلمان ہو جائے اور اس کی زوجہ اپنے موروثی مذہب پر قائم رہے تو ان کا نکاح جائز اور موثر ہے۔

جب کوئی غیر کتابی شوہر جس کا عقد کسی غیر کتابیہ زوجہ سے ہوا ہو مشرف بہ اسلام ہو جائے اور اس کی زوجہ دین اسلام قبول کرنے سے انکار کرے تو اس کا نکاح سابق فسخ کر دیا جاتا ہے۔ لیکن ایسی شکل میں اگر زوجہ بھی اسلام اختیار کر لے تو نکاح بحال خود باقی رہتا ہے اور اگر وہ اسلام لانے سے انکار کرے تو شیعہ کے حکم سے نکاح فسخ کر دیا جاتا ہے۔ لیکن جب تک کہ انفساخ نہ ہو جائے نکاح (تعلق زناشوی) ناجائز سمجھا جاتا ہے مگر کالعدم نہیں ہوتا اور اس لئے جو نتائج کہ نکاح ناجائز سے پیدا ہوتے ہیں وہی اثرات اس طرح کے نکاح سے بھی متخرج ہوتے ہیں اور یہ دوسرا قول اسلام کے کل فرقوں کے نزدیک معتبر ہے۔

جب کوئی غیر مسلم عورت خواہ کتابیہ ہو کہ نہ ہو کسی غیر مسلم مرد سے عقد کرنے کے بعد اسلام قبول کرتی ہے تو اس کا نکاح مندرجہ ذیل صورتوں میں فسخ ہو جاتا ہے:-

(الف) اگر زوجہ نے ایسے ملک میں رہ کر جہاں قوانین اسلام پر عمل ہوتا ہے یعنی دارالاسلام کے قیام میں دین اسلام اختیار کیا ہے تو اس کو قاضی سے رجوع کرنا لازم ہے اور قاضی شوہر کو ہدیہ حکمنامہ طلب کر کے اسلام قبول کرنے کی نسبت فحاش دے گا اور اگر شوہر اس سے انکار کرے تو نکاح فسخ کر دیا جائے گا۔

(ب) اگر زوجہ کسی غیر مسلم یا ملک غیر میں یعنی دارالحرب میں رہ کر مسلمان ہوئی ہے تو اس کا عقد اسلام لانے کی تاریخ سے تین مہینے کے بعد

فسخ ہو جائے گا۔ کلکتہ ہائی کورٹ نے تجویز کی ہے کہ ہند غیر مسلم ملک (یعنی دارالحرب) نہیں ہے اس لئے اگر کوئی کتخہ یا غیر مسلمہ عورت دین اسلام اختیار کرے اور بعد ازاں کسی حج یا مجسٹریٹ کے توسط سے اپنے پہلے شوہر کو طلب کر کے اسلام اختیار کرنے کے متعلق فمائش نہ دلوائے اور بجائے اس کا ردوائی کے ایک تازہ عقد کر لے تو اس پر ایک وقت میں دو نکاح کرنے کا الزام قائم کیا جاسکتا ہے۔ لیکن عدالت موصوفہ نے ایسی صورتوں کے لئے جبکہ حج یا مجسٹریٹ نے زوجہ کی درخواست کی شنوائی سے یا شوہر کے طلب ہونے کے بعد اس کے دین اسلام قبول کرنے سے انکار کرنے پر کوئی چارہ کار نہیں بتلایا۔ لہذا میرے خیال میں جب ایسی مسلمہ زوجہ عدالت سے اپنے شوہر غیر مسلم کی طلبی اور اس کو اسلام قبول کرنے کے لئے فمائش نامہ کی اجرائی کے واسطے درخواست کرے اور عدالت ایسی درخواست کو نامنظور کر دے تو سمجھنا چاہئے کہ عدالت نے درخواست گزارہ کی حالت سے اطمینان کر لیا اور جب اسلام قبول کرنے کی تاریخ سے تین مہینے گزر جائیں تو سائلہ کا پہلا عقد فسخ ہو گیا سمجھنا چاہئے۔

جب کوئی غیر مسلمہ کسی غیر مسلم کے عقد میں رہ کر اسلام قبول کرے اور اس بنا پر حسب احکام شرع محمدی جن کا ذکر اوپر آچکا ہے ایسی تزویج فسخ ہو جائے تو اُس کا اسلامی رسوم کے مطابق دوسرا نکاح کرنا جائز ہے اور اس دوسرے نکاح سے جو اولاد پیدا ہوتی ہے وہ صحیح النسب متصور ہوتی ہے۔ لہذا جو فیصلہ سندری لیتانی بنام پٹھری لیتانی میں کیا گیا ہے شرع محمدی کے اُس مسلمہ قاعدہ کے خلاف ہے۔

جب کوئی غیر مسلم مرد اور عورت اپنے مذہب کے رسوم کے مطابق تزویج کر لیں اور اس کے بعد اسلام قبول کریں تو اُن کی پہلی شادی بذات خود باقی رہتی ہے لیکن اسلامی رسوم کے مطابق اُن کا دوبارہ نکاح ہونا مناسب ضروری

سمجھا جاتا ہے۔ اسلام قبول کر لینے کے بعد زن و شوہر کے حقوق اور اُن کی حیثیتِ قانونی شرع محمدی کے تابع ہو جاتی ہیں چنانچہ پریوی کونسل کی جوڈیشیل کمیٹی نے اسکنز بنام اسکنز کے مقدمہ کے فیصلہ میں اس اصول پر عمل کیا ہے۔

اس مقدمہ کے واقعات یہ ہیں کہ ایک مرد اور عورت نے اپنے کو دین مسیحی کا پیرو ظاہر کر کے ایک گرجا میں عیسائی طرز کا عقد کیا تھا اور بعد ازاں اُن دونوں نے دین اسلام اختیار کر کے اسلامی طرز کا نکاح کر لیا۔ شوہر نے مرنے کے پہلے ایک وصیت کے ذریعہ سے زوجہ کو اپنی جائیداد میں حصہ پانے سے محروم کر دیا تھا لیکن جب مقدمہ آخری فیصلہ کے لئے پریوی کونسل میں پیش ہوا تو اس کے معزز ارکان نے طے فرمایا کہ متوفی کی حیثیت شخصی مرنے کے وقت ایک مسلم کی سی ہو گئی تھی یعنی مرنے کے پہلے وہ مسلمان ہو گیا تھا اور چونکہ مدعیہ کی حیثیت شخصی شرع محمدی کی رو سے متوفی کی زوجہ کی ہے لہذا مدعیہ وصیت کے ذریعہ سے محروم کئے جانے کے باوجود شرع محمدی کی رو سے شوہر متوفی کی میراث میں حصہ پانے کی مستحق ہے اور ایسی وصیت جس کے ذریعہ سے شوہر متوفی نے مدعیہ کو محروم الارث قرار دیا ہے قانون مذکور میں غیر موثر سمجھی جاتی ہے۔

باب پنجم

فصل پہلی

مشاہدات عام

بلحاظ اشارات قانونی مسلمانوں کا ہر اکثر حالات میں روٹوں کے عطیہ عقد صحیح

جواز نکاح کسی صریح
معاہدہ مہر پر منحصر
نہیں ہے

(مہر) کے مشابہ ہے۔ مہر ایک قسم کی تملیک ہے جو زوجہ
کے فائدہ کے لئے عمل میں لائی جاتی ہے اور جس کا یقین
قبل تکمیل نکاح بمعادۃً نکاح کیا جاتا ہے۔ اگرچہ مہر کا طے
پانا ایک ضروری شرط نکاح ہے لیکن جواز نکاح اس کے

انہما صریح پر منحصر نہیں ہے لہذا اگر عقد نکاح کے وقت مہر نہ باندھا جائے
یعنے کسی قسم کا مہر معین نہ کیا جائے تو اس سے نکاح کے جواز پر کوئی اثر
نہیں پڑ سکتا۔ بلکہ مہر کے مقرر نہ کئے جانے کے باوجود زوجہ اُس کے پانے کی
مستحق ہو جاتی ہے اور ایسی صورت میں اُس کو اس قدر مہر دلایا جاتا ہے
جو اُس کے خاندان میں رائج ہے۔ لیکن مہر نکاح کے لئے اس قدر ضروری
نشے ہے کہ اُس کے نہ معین اور نہ ادا کئے جانے کے متعلق کسی شرط کے
قائم ہونے کے باوجود شرعاً شوہر پر اُس کی ادائیگی کی ذمہ داری عائد ہوتی ہے۔
مہر کی مقدار مختلف ملکوں میں مختلف ہے۔ مہر کی سب سے بڑی
مقدار اور تعداد کی بابت کوئی خاص قاعدہ نہیں ہے۔ اس کی مقدار
تفناکحین کے حالات خاندانی و تربیہ معاشرتی پر منحصر ہے۔ سوسائٹی کے جس طبقہ سے
ان کا تعلق ہوتا ہے اس کی مالی اور معاشرتی حالت کے اندازہ سے مہر باندھا
جاتا ہے۔

فصل دوسری

اقسام مہر

جب نکاح کے وقت کچھ مہر نہ باندھا گیا ہو یا قبل یا بعد نکاح مہر کی مقدار کی
تصريح و یقین نہ کی جائے یا مہر عمداً یا سہواً چھوڑ دیا گیا ہو تو
مہر المثل

عورت اس مہر کی مستحق ہوگی جو شرع میں مہر المثل یعنی اس کے

امثال و اقراں کا مہر کملاتا ہے۔

اگرچہ مہر المثل کی کوئی تعداد شرع میں معین نہیں ہے لیکن عرفاً زوجہ کے حالات خاندانی اور اس کے ذاتی اوصاف اور اس کے مرتبہ اور حیثیت کے لحاظ سے اُس کی مقدار مقرر کی جاتی ہے۔

سنت جماعت کے کل فرقوں میں تکمیل نکاح یعنی زفاف کے بعد ہی خواہ ادائی مہر کی مدت | وہ حقیقہ یا مجازاً وقوع میں آئے پورے مہر کی ادائی شوہر پر لازم ہو جاتی ہے۔ نکاح کے بعد زوجین میں ایسی تنہائی ہونے سے جس میں کوئی امر شرعی یا حسی مانع و طی نہ ہو طی ہو جانے کا قیاس پیدا ہو جاتا ہے ایسی تنہائی کو اصطلاح میں خلوت صحیحہ کہتے ہیں۔

شیعوں کے مذہب میں تکمیل نکاح یعنی زفاف کے بعد ہی مہر واجب الادا شیعوں کا قول | ہو جاتا ہے۔ اہل اسلام میں عموماً دستور ہے کہ مہر کا کچھ حصہ طلب کرنے پر وہ قابل ادائی ہو جاتا ہے اور باقی حصہ فسخ نکاح کے بعد ادا کیا جاتا ہے۔ مہر کا جو حصہ فوراً طلب کرنے پر قابل ادائی ہے اس کو مہر معجل کہتے ہیں اور اگر یہ حصہ مہر نہ ادا کیا جائے تو زوجہ شوہر کے سکونت مقام میں داخل ہونے سے انکار کر سکتی ہے۔ مہر کا دوسرا حصہ مہر موجل کہلاتا ہے اور فسخ نکاح کے بعد خواہ انفساخ خوت کے ذریعہ سے خواہ طلاق کے سبب سے واقع ہو قابل ادائی ہوتا ہے۔

ہندوستان میں دستور ہے کہ نصف مہر معجل اور باقی نصف موجل باندھا کرتے ہیں لیکن تناکحین کو اس کے سوائے کوئی دوسری شرط بھی قرار دینے کا اختیار ہے۔

جب مہر ادا کرنے کی بابت کسی مدت کا تعین نہ کیا جائے یا مہر ایسے عام لفظوں میں باندھا جائے جن سے اس کی ان دونوں قسموں کا اندازہ نہ ہو سکتا ہو اور عقد نکاح میں اس امر کا ذکر بھی نہ کیا جائے کہ مہر کا کس قدر حصہ معجل اور کس قدر حصہ موجل ہے تو اس کے تصفیہ کے لئے اس امر کا لحاظ کرنا لازم ہے کہ تناکحین کا سوسائٹی میں کس طبقہ سے تعلق ہے اور اُس فرقہ میں مہر باندھنے کا

کیا رواج ہے۔

اگر نکاح قبل تکمیل یعنی خلوت صحیحہ ہونے کے بغیر فرج ہو جائے تو سنت جماعت انفساخ نکاح کے نزدیک زوجہ نصف مہر پانے کی مستحق ہے۔

لیکن شیعوں میں اس کے متعلق کسی قدر اختلاف ہے۔ ان کے بعض علما اس مسئلہ میں شیعوں سے متفق ہیں اور بعضوں کی رائے ہے کہ ایسی صورت میں زوجہ صرف کچھ انعام پانے کی مستحق ہو سکتی ہے۔ شیعوں کے ان دونوں اقوال میں پہلا قول زیادہ معتبر ہے۔

شوہر جب زوجہ کو مہر ادا کرنے کے عوض کوئی جائیداد اس کے حوالہ کر دیتا ہے تو جائیداد کو اس طریقہ سے منتقل کرنا بیع مکاسہ کہلاتا ہے۔

سینوں کے نزدیک مہر منجمل کی صورت میں زوجہ جب تک کہ مہر ادا نہ ہو جوہر کا حق انکار کیا جائے ہم بستری سے انکار کر سکتی ہے اور شوہر بغیر ادائی مہر طلب زوجہ کی نالاش کرنے کا مجاز نہیں ہے۔ اگر زوجہ کی جانب سے مہر منجمل پانے کا دعویٰ ہو جائے تو شوہر مہر کی مقدار معینہ ادا کر کے طلب زوجہ کی ڈگری پانے کا مستحق ہو سکتا ہے۔

۱۔ مقابلہ کرد تو متین النساء بنام غلام قسیم ۱۲۸۴ھ الہ آباد جلد ۱ صفحہ ۵۰۶۔ عیدن بنام منظر حسین ۱۲۸۴ھ الہ آباد جلد ۱ صفحہ ۴۸۳۔

۲۔ عیدن بنام منظر حسین ۱۲۸۴ھ۔ اس کا حوالہ دیا گیا ہے۔ ولایت حسین بنام اللہ رکھی ۱۲۸۰ھ الہ آباد جلد ۲ صفحہ ۸۳۱۔

۳۔ عبد القادر بنام سلیم ۱۲۸۶ھ الہ آباد جلد ۸ صفحہ ۱۴۹۔ ان مقدمہ میں ہائی کورٹ الہ آباد نے تجویز کی ہے کہ طلب زوجہ کے دعوے میں زوجہ کی جانب سے تکمیل نکاح کے بعد مہر نہ ادا کئے جانے کی جواب دہی نہیں ہو سکتی۔ لیکن میں نہایت ادب سے کہتا ہوں کہ معزز ارکان عدالت عالیہ کی یہ رائے نہایت عجیب غریب ہے۔ اسی تجویز ہائی کورٹ مدراس نے کہنی بنام محی الدین ۱۲۸۸ھ مدراس جلد ۱ صفحہ ۳۲ اور ہائی کورٹ بمبئی نے بائی حسنہ بنام عبد اللہ مصطفیٰ ۱۲۹۰ھ بمبئی جلد ۳ صفحہ ۱۲۲ میں عمل کیا ہے ان کے علاوہ دیکھو حمید النساء بنام ظہیر الدین ۱۲۹۰ھ کلکتہ جلد ۱ صفحہ ۶۰ دیکھو شرع محمدی (مولفہ سید امیر علی) جلد ۲ صفحہ ۴۹۴ (مطبوعہ انگریزی) جہاں ان مقدمات کے فیصلوں کی تفتیح کی گئی ہے۔

زوجہ کا حق ہر شوہر کی جائیداد پر ایک قسم کا رین ہے اور اس کو شوہر کے وصایا اور دوسرے ورثہ کے حقوق پر ترجیح ہے لیکن شوہر کی کسی خاص جائیداد پر زوجہ کو حق کفالت حاصل نہیں ہے اور اگر زوجہ با دعائے ہر شوہر کی جائیداد پر فی الواقع قبضہ کر لے تو اس پر وہ اس وقت تک قابض رہ سکتی ہے جب تک کہ اس کا مہر ادا نہ ہو جائے لیکن ایسی صورت میں زوجہ شوہر کے دوسرے ورثہ کو جائیداد مقبوضہ کی نسبت حساب سمجھانے کے لئے ذمہ دار نہیں ہے۔

جو حق کفالت مسلمہ زوجہ کو شوہر متوفی کی جائیداد پر بصورت عدم ادائی مہر حاصل ہوتا ہے وہ بالکل ایک قسم کا شخصی حق ہے اور اس کے بعد اس کے ورثہ کو نہیں پہنچتا حالانکہ حق مہر تو ریشہ ان کو منتقل ہوتا ہے۔ جس صورت میں زوجہ بر بنائے ہر شوہر کی جائیداد پر قابض ہو جاتی ہے وہ اس کو رہن کرنے کی مجاز نہیں ہے۔

اگر زوجہ اپنے مہر کے معاوضہ میں شوہر متوفی کی کسی جائیداد پر قبضہ کر لے تو شوہر کے دوسرے ورثہ اس عذر کی بنا پر کہ جائیداد کے استعمال اور اس کی پیداوار کے تصرف سے زوجہ نے اپنا مہر پالیا ہے زوجہ کے خلاف تخلیہ کی نالاش کر سکتے ہیں۔

الہ آباد کے ہائی کورٹ نے طے کیا ہے کہ ایسی مسلمان بیوہ کی حیثیت جو اپنے دین مہر کے عوض شوہر متوفی کی جائیداد پر فی الواقع قابض ہو جاتی ہے مہرین کی ہے لیکن ایک مقدمہ میں جب کہ شوہر نے اپنی جائیداد کو دین مہر کی ادائی کے لئے مخصوص نہیں کیا تھا لیکن شوہر کی وفات کے بعد زوجہ نے دین مہر کی بنا پر اس جائیداد پر قبضہ کر لیا اور مہرین نے رہن کی ڈگری حاصل کر کے بصیغہ تمویل

لے سماۃ بی بی محسن بنام شیخ حامد حسین ۱۸۹۷ء مورزا ٹین اپیلز جلد ۴ صفحہ ۳۹۸۔ دیکھو امانت النساء بنام بشیر النساء ۱۸۹۷ء الہ آباد جلد ۷ صفحہ ۷۷۔ محمد کریم اللہ خاں بنام امانی بیگم ۱۸۹۵ء الہ آباد جلد ۷ صفحہ ۹۳۔
 ۱۸۹۵ء الہ آباد جلد ۲ صفحہ ۹۱۔
 ۱۸۹۷ء الہ آباد جلد ۷ صفحہ ۱۹۔

اُس کو نیلام کرایا اور ایک دوسرے شخص نے اُس جائیداد کو خرید لیا تو مدراس ہائی کورٹ نے طے کیا کہ جائیداد پر قبضہ کر لینے سے بیوہ کو اُس جائیداد پر کوئی حق نہیں پیدا ہوا۔

شوہر متوفی کی جائیداد پر بمعاوضہ ہر زوجہ کے قبضہ کر لینے سے وہ شوہر کے دوسرے ورثاء پر ہر کا دعویٰ کرنے سے محروم نہیں ہو سکتی ہے لیکن اگر زوجہ شوہر کی جائیداد پر قابض ہونے کے بعد اُس کے دوسرے ورثاء پر اپنے ہر کے پانے کے لئے ناش کرے تو اُس کو جائیداد مقبوضہ کی آمدنی کا حساب جیسا کہ رقم کرایہ، مالگزاری یا اُس جائیداد کا کسی اور قسم کا منافع جو اُس کو اُس کے زمانہ قبضہ میں ملا ہے بتلانا ضرور ہے۔

جب طرفین میں سے کوئی ایک مر جائے یا طلاق واقع ہو تو ہر محل عروض تہادی کے خلاف اس وقت تک تہادی عارض نہیں ہوتی جب تک ایسا ہر تہا بل ادائی نہ ہو۔ لیکن ہر معجل ایسا دین ہے جو نکاح کی حالت میں ہر وقت قابل ادائی ہے اور اس کا ہر وقت مطالبہ کیا جاسکتا ہے۔ اگر زوجہ صاف الفاظ میں اور صریح طور پر شوہر سے ہر معجل کی ادائی کی طالب ہو اور شوہر اس کے دینے سے انکار کرے تو زوجہ کو حق ناش پیدا ہو جاتا ہے اور تیارخ انکار سے میعاد سماعت شروع ہو جاتی ہے۔ اور اگر زوجہ کی جانب سے ہر معجل پانے کا صریح مطالبہ کیا جائے تو میعاد سماعت کا اس پر کوئی اثر نہیں پڑتا۔ زوجہ کو شوہر کی زندگی میں ہر طلب کرنے کا اختیار حاصل ہے اور جب چاہے وہ طلب کر سکتی ہے۔

۱۔ امیر اہل بنام نکرانارین جی ۱۹۱۱ء مدراس جلد ۲۸ صفحہ ۶۵۸۔

۲۔ غلام علی بنام صغیر النساء ۱۹۱۱ء الہ آباد جلد ۳۳ صفحہ ۴۳۳۔

۳۔ حضور النساء بنام سیف اللہ خاں ۱۹۱۱ء بنگال لاپورٹ اپیل کیسز جلد ۱۵ صفحہ ۳۰۵۔ دیکھو فی خضر النساء

بنام رئیس النساء ۱۹۱۱ء بنگال لاپورٹ جلد ۱۵ صفحہ ۴۴ اس مقدمہ میں میعاد عارض ہو گئی تھی۔ امیر النساء

بنام مراد النساء مورزا ۱۹۱۱ء اپیلز جلد ۹ صفحہ ۲۶۱۔

ایکٹ ۵۱۸۷۷ (جدول ۲ مدات ۱۰۳ و ۱۰۴) کی رو سے مہر معجل اور مہر موجل کے متعلق میعاد سماعت معین کی گئی ہے۔

بائشتم

فسخ عقد نکاح

پہلی فصل

مشاہدات عام

طرفین کا معاہدہ نکاح کے
فسخ کرنیکا اختیار

اسلام کے تمام فرقوں کے نزدیک مخصوص حالات و اشکال میں طرفین کو فسخ نکاح کا اختیار حاصل ہے۔

اختیارات قاضی

متناکحین میں سے کسی ایک کی درخواست پر قاضی کو نکاح کے فسخ کرا دینے کا اختیار ہے۔ لیکن شوہر و زوجہ کو

مخصوص وجوہ بیان کرنا لازم ہے۔ مثلاً زوجہ کو شوہر کے ظلم و زیادتی کی شکایت کرنی چاہئے یا یہ بیان کرنا ضرور ہے کہ شوہر نے اُس کو چھوڑ دیا ہے اور نان نفقہ نہیں دیتا یا ایسا ہی کوئی دوسرا عذر کرنا لازم ہے اس کے علاوہ فریقین کی ناقابلیت تکمیل نکاح سے قاضی اس کے فسخ کرنے کا مجاز ہو جاتا ہے اور اسی طرح جو نکاح داب جائز یا فریب سے کیا جاتا ہے اُس کو بھی قاضی منسوخ کر سکتا ہے۔

طلاق جب شوہر کی جانب سے نکاح منسوخ کیا جاتا ہے تو اُس کو

طلاق کہتے ہیں۔

خلع۔ زوجہ کی خواہش پر بعد از مہال جو فسخ نکاح بنجانب زوج کیا جاتا ہے خلع کہلاتا ہے

زوج کی خواہش پر اگر منجانب زوج اس شرط پر نکاح فسخ کیا جاتا ہے کہ زوجین نے ایک دوسرے کو اپنے اپنے حقوق سے بری کر دیا تو وہ مبارات کہلاتا ہے۔

ان تینوں صورتوں میں سنت جماعت اور اکثر شیعہوں کے نزدیک فسخ نکاح کے لئے قاضی کا حکم ضروری نہیں ہے صرف فریقین اپنے فعل سے نکاح فسخ کر سکتے ہیں بشرطیکہ تمام ضروری شرائط طلاق کی تعمیل کی جائے۔

اس پر بھی قرآن مجید میں تاکید سے ہدایت کی گئی ہے کہ زن شوہر اپنی نزاعات کو بچوں کے سپرد کر کے اپنا تصفیہ کرالیا کریں اور ایسے بچے بعض شوہر کے خاندان سے اور بعض زوجہ کے خاندان سے مقرر ہوا کریں۔

پیغمبرِ برحق نے بھی طلاق کی مذمت فرمائی ہے حدیث شریف میں ہے کہ خدا لعنت کرتا ہے اُس شخص پر جو اپنی زوجہ کو بلا وجہ طلاق دیتا ہے۔ دوسرے مقام پر آنحضرت فرماتے ہیں کہ وہ افعال جائز میں سب سے زیادہ مذموم فعل طلاق ہے۔

قول معتزلی | معتزلی کا عقیدہ ہے کہ ہر ایک عذر کی اصلیت اور عدم اصلیت کا تصفیہ جس کی بنا پر زن و شوہر فسخ نکاح کرنا چاہتے ہوں قاضی کی جانب سے ہونا چاہیئے۔

دوسری فصل

طلاق

حنفی مذہب میں بلحاظ وقت و حالات زوجہ کے طلاق کی تین قسمیں ہیں۔ (۱) احسن۔ (۲) حسن۔ (۳) بدعی۔

(۱) احسن ایسی ایک طلاق کو کہتے ہیں جو زوجہ مذکورہ کو ایسے طہر میں دی جاتی ہے جس میں اس سے وطی نہ کی گئی ہو اور اس سے رجعت نہیں کی جاتی

یہاں تک کہ عدت ختم ہو جائے۔

(۲) حسن ایسی تین طلاقوں کو کہتے ہیں جو زوجہ مدخولہ کو ایسے تین طہروں میں (اگر زوجہ صاحب حیض ہو) دی جاتی ہے جن میں اُس سے وطی نہ کی گئی ہو، اور نیز ایسی ہر طلاق کو جو زوجہ غیر مدخولہ کو دی جاتی ہے حسن کہتے ہیں اگرچہ بزمانہ حیض دی جائے۔

(۳) بدعی ایسی تین طلاقوں کو کہتے ہیں جو بذریعہ کلمہ واحد دی جاتی ہیں اور ایسی ایک سے زیادہ طلاقوں کو بھی بدعی کہتے ہیں جو ایک طہر میں دی جاتی ہیں اور ایسی طلاق کو بھی کہتے ہیں جو ایسے طہر میں دی جاتی ہے جس میں مطلقہ سے وطی نہ کی گئی ہو بدعی کہتے ہیں اور نیز ایسی ہر طلاق کو بھی جو زوجہ مدخولہ کو بزمانہ حیض دی جائے بدعی کہتے ہیں۔

طلاق بدعی واقع اور نافذ ہو جاتی ہے گو اس کا دینے والا گنہگار ہوتا ہے۔ اگرچہ سابق میں بھی بیان کیا گیا ہے لیکن ضمناً پھر ذکر کیا جاتا ہے کہ شیعوں کے ہاں صرف انھیں دو قسم کی طلاق معتبر ہے۔

طلاق البدعت میں شوہر تین صیغوں کو ایک ہی وقت میں پڑھ سکتا ہے خواہ زوجہ حالت طہر میں ہو کہ نہ ہو۔ ایسی صورت میں عورت کی عدت کی مدت ختم ہونے کے بعد طلاق مؤثر ہوتی ہے۔

سنی اور شیعہ دونوں کے نزدیک رجوع بعد طلاق جائز ہے اگر زوج نے بالفاظ صریح ایک یا دو طلاقیں دی ہوں تو زوج کو مطلقہ صاحب حیض سے تین حیض ختم ہونے سے قبل اور مطلقہ غیر صاحب حیض سے تین ماہ ختم ہونے سے قبل

۱۔ عدت سے مراد وہ تین مہینے ہیں جن میں زوجہ طلاق لینے کے بعد کسی دوسرے شخص سے نکاح نہیں کر سکتی اور اس مدت میں اس امر کی تحقیق کی جاتی ہے کہ مطلقہ اس شخص سے جس کے نکاح میں تہی حاملہ ہوئی ہے کہ نہیں۔ طلاق البدعت کے جواز کی نسبت دیکھو فرزند حسین بنام تانوبی بی ۱۸۷۷ء کلکتہ جلد ۸ صفحہ ۵۸۸۔ حمید علی بنام امتیاز بی ۱۸۷۷ء الہ آباد جلد ۱ صفحہ ۷۱۔ ابراہیم بنام سیدی بی ۱۸۷۷ء مدراس جلد ۱۲ صفحہ ۶۳۔

رجوع کر لینے کا اختیار ہے۔

جب رجوع کا اختیار جاتا رہے تو طلاق بائن ہو جاتی ہے اور جب تک طلاق بائن اور رجوع کا اختیار باقی ہے طلاق رجعی یعنی لائق منسوخی سمجھی جاتی ہے۔ رجوع یعنی طلاق کی تسخیر صاف الفاظ میں یا صریح طور پر یا تعلقات زوجیت کے دوبارہ قائم کرنے سے ہو سکتی ہے۔

کمل اور باقاعدہ طلاق واقع ہونے کے بعد طرفین دوبارہ نکاح نہیں کر سکتے ہیں بجز اس کے کہ مطلقہ کسی دوسرے مرد سے باقاعدہ نکاح کر کے طلاق لے لے اور اس دوسری طلاق کے بعد وہ شوہر اول سے نکاح کر سکتی ہے۔

چونکہ عرب میں طلاق دینے کا عام مرض پھیل گیا تھا اور مرد کثرت سے غرض و غایت اپنی بیدبیوں کو طلاق دیتے تھے اس لئے یہ قاعدہ جاری قاعدہ مذکور کیا گیا تاکہ اس کے ذریعہ سے ایک حاسد زود رنج اور نیم وحشی قوم کے جذبہ ناموس کو جوش میں لایا جائے اور اُس قوم کے مرد اپنی آبرو کا پاس کر کے من مانے اور کثرت سے طلاق دینے سے باز رکھے جائیں۔ سینوں کے مذہب میں شیعوں کے مذہب سے زیادہ طلاق دینے کا اختیار ہے۔

سنت جماعت کے ہاں طلاق صریحاً بھی ہو سکتی ہے ایسے الفاظ کے قول سنت جماعت ذریعہ سے طلاق دی جاتی ہے جن سے طلاق کے ارادہ کی جواز طلاق بالکناہیہ بابت کسی قسم کا شک و شبہ نہ پایا جائے اور دوسرے مذہب یا اشارہ کے الفاظ میں طلاق دی جاتی ہے۔ پہلی قسم کی طلاق صریح اور دوسری قسم کی طلاق بالکناہیہ کہلاتی ہے۔

اے حمید علی بنام امتیازن کے مقدمہ میں جس کا حوالہ سابق میں دیا گیا ہے مرد نے اپنی زوجہ سے کہا کہ ”اگر تو اپنے باپ کے مکان کو میری اجازت کے بغیر جائے تو میری چھیری ہن ہے“

مثلاً اگر زوج زوجہ سے یہ کہہ دے کہ میں نے تجھے چھوڑ دیا تو اگر ایسا کہنے سے زوج کی نیت طلاق دینے کی ہو تو زوجہ پر ایک طلاق بائن واقع ہو جائے گی۔ مرد چاہے الفاظ کسی قسم کے استعمال کرے لیکن اس کی طرز گفتگو سے اس امر کی صراحت ہونی لازم ہے کہ جو الفاظ وہ استعمال کر رہا ہے ان سے ایک مخصوص شخص مراد ہے یعنی مرد کی گفتگو سننے سے حاضرین سمجھ جائیں کہ شوہر کا روئے سخن زوجہ کی جانب ہے۔

شیعوں کے نزدیک جو طلاق اشارے کنایہ یا ذومعنی یا مذہذب شیعوں کا قول	الفاظ میں دہرایا جائے وہ صحیح نہیں ہے خواہ اس طرح کے الفاظ کہنے سے شوہر کا ارادہ پایا جاتا ہو کہ نہ ہو اور نہ اس طرح کی طلاق جو کسی شرط پر مبنی ہو ان کے ہاں جائز ہے۔
عدم ضرورت حضور کی زوجہ کی حضوری و موجودگی میں مرد کو طلاق دینے کی ضرورت نہیں ہے۔ لیکن جب تک زوجہ کو طلاق کا علم نہ ہو وہ نفقہ پانے کی مستحق ہے۔	سنی اور شیعہ (بجز بعض علمائے شیعہ اصولی) اس امر متفق ہیں کہ

تیسری فصل

قابلیت طلاق

شیعوں کے مذہب میں جواز طلاق کی چار شرطیں ہیں۔ (۱) شوہر کا عاقل و بالغ کو پہنچنا (۲) شوہر کا صحیح العقل والرشد یعنی عاقل اور صاحب رشد ہونا،

بقیہ حاشیہ صفحہ گذشتہ :- عدالت نے صرف اس قدر کہنے کو طلاق جاری ہونے کے لئے کافی قرار دیا۔ چونکہ چار شرطیں شرعی ہیں داخل نہیں ہے لہذا اس فیصلہ کی صحت قابل اعتراض ہے۔
 ملہ فرزند حسین بنام جانانی بی جس کا حوالہ سابق میں دیا گیا ہے۔

مذہب شیعہ - (۳) شوہر کا طلاق کو برضا اور رغبت خود اور کسی دوسرے کے جبر و اکراہ کے بغیر جاری کرنا، (۴) طلاق دینے کے لئے شوہر کا ارادہ صریح رکھنا۔

جو طلاق حالت جبر میں دی جائے وہ شیعوں کے مذہب میں ناجائز اور غیر موثر ہے۔ اسی طرح مکرو فریب یا داب ناجائز سے اگر طلاق دی جائے تو شیعہ اس کو بھی ناجائز خیال کرتے ہیں۔ ہر ایک قسم کی طلاق کے جائز ہونے کے لئے نیت (اور ارادہ) ضروری تھے ہیں۔

جو طلاق حالت نشہ میں دی جائے یا ایسی حالت میں جبکہ مرد کا دماغ کسی خواب آور دوا کے اثر سے مختل ہو گیا ہو یا کسی وجہ سے جبکہ شوہر کی حقیقت میں نیت نہ ہو اور وہ طلاق دے دے تو اس طرح کی طلاق جائز نہیں ہو سکتی۔ علیٰ ہذا القیاس غلطی، بے پروائی اور غصہ کی حالت میں یا ہنسی مذاق کی غرض سے یا نیند میں مرد طلاق کے الفاظ کہہ دے تو وہ طلاق جائز نہیں ہے۔

حنفیہ کے نزدیک جو طلاق کسی بالغ و عاقل شوہر نے دی ہو شرعاً موثر اقوال سنت جماعت ہے خواہ وہ آزاد ہو کہ غلام اور خواہ اپنی رضا و رغبت سے خواہ دوسروں کے جبر و تعدی سے یا خواہ لگی اور غلطی سے ہی یا

حنفی مذہب کے مطابق اگر شوہر حالت نشہ میں طلاق دے حالانکہ خمر یا ایسی منشی دوا اس کے خلاف مرضی ہی اس کو پلائی گئی ہو یا بطور علاج اس نے خود پی ہو طلاق جائز ہے۔

ابراہیم ملا بنام عنایت الرحمن کے مقدمہ میں ہائی کورٹ کلکتہ نے تجویز کی ہے کہ ”طلاق جو حالت جبر میں دی جائے وہ موثر ہے“ بہر حال جو اصول کہ اس فیصلہ میں طے کیا گیا ہے اس کا تعلق محض فرقہ حنفیہ سے ہے۔

سنت جماعت کے کل علما اس امر پر متفق ہیں کہ نابالغ شوہر کا گودہ صاحب رشد ہی کیوں نہ ہو طلاق دینا غیر موثر ہے۔

شیعوں کے نزدیک صیغہ طلاق جاری کرنے کے وقت دو معتبر گواہوں کا مذہب شیعہ موجود رہنا ضرور ہے۔ اس کے علاوہ دونوں گواہوں کا ضرورت شہادت وقت واحد میں حاضر رہنا لازم ہے۔

اس کے برعکس سنت جماعت کے یہاں گواہوں کی مطلق ضرورت سینوں کا قول نہیں ہے۔

شیعوں کے مذہب میں ایسی طلاق جو حالت غیظ و غضب میں جبکہ انسان کو اپنے نفس پر قابو نہیں رہتا ہے جاری کی جائے ناجائز ہے۔ مگر سنی اس طرح کی طلاق کو جائز سمجھتے ہیں۔

لیکن فریقین کے نزدیک یعنی سنی اور شیعوں میں طلاق پڑھتے وقت زوجہ کی حاضری کی ضرورت نہیں ہے اور شوہر جس طلاق نامہ پر بعدم موجودگی زوجہ دستخط کر کے اُس کی تکمیل کرتا ہے وہ جائز اور صحیح سمجھا جاتا ہے۔

بوقت نکاح زوجہ شوہر سے یہ امر طے کر سکتی ہے کہ اُن شرائط کی طلاق بذریعہ تفویض عدم تکمیل یا خلاف ورزی کی صورت میں جو قبل نکاح طے ہوتے ہیں شوہر کو طلاق دینے کے لئے مجبور کر سکے گی اور شوہر اپنے

اس اختیار طلاق کو زوجہ کے سپرد کرنے کا مجاز ہے۔ زوجہ کو طلاق لینے کا اختیار جو اس طرح حاصل ہوتا ہے اُس کو شرع محمدی میں تفویض کہتے ہیں۔

جو طلاق مرض الموت میں ہی جاتی ہے یعنی شوہر اپنے مرنے کے قبل اور حالت بیماری میں زوجہ کو طلاق دے تو اس کے مرنے کے بعد زوجہ اُس کی

۱۔ واج بی بی بنام غمٹ علی ۱۹۶۷ء ویکلی رپورٹر جلد ۸ صفحہ ۲۳ سارا بائی بنام رابعی بی ۱۹۰۵ء بمبئی جلد ۳۰ صفحہ ۵۳۔

۲۔ اشرف علی بنام ارشد علی ۱۹۷۷ء ویکلی رپورٹر جلد ۱۶ صفحہ ۲۶۰۔ بدالسنابی بی بنام مقیت اللہ ۱۹۷۱ء بنگال لارپورٹس جلد ۲ صفحہ ۴۴۲ دیکھو ویکلی رپورٹر جلد ۱۹ صفحہ ۵۵۵۔ اس کے علاوہ دیکھو پونوبی بی بنام فیض بخش ۱۹۷۷ء بنگال لارپورٹس جلد ۵ صفحہ ۵۵۵ اور جمیل اللہ بنام فیض النساء ۱۹۷۷ء کلکتہ جلد ۸ صفحہ ۳۲۔

جائداد میں میراث پانے کی مستحق ہے لیکن اگر مرد حالت ”صحت“ میں طلاق دے اور زوجہ کے زمانہ عدۃ میں فوت ہو جائے تو صورت بدل جاتی ہے یعنی زوجہ مترکہ شوہر سے حصہ نہیں پاسکتی۔

فصل چوتھی

خلع و مبارات

اگر زوجہ کی جانب سے طلاق لینے کی تحریک ہو تو اس کو اپنے مہر معین کا کچھ حصہ چھوڑ دینا پڑتا ہے ورنہ اس کے عوض فسخ نکاح کے لئے اپنی کوئی دوسری جائداد شوہر کو دینے کی ضرورت ہوتی ہے۔ اس بنا پر ایسی طلاق خلع کہلاتی ہے لیکن زوجہ کا اختیار خلع محدود ہے یعنی شوہر کی مرضی پر منحصر ہے اگر شوہر خلع دینے راضی نہ ہو تو زوجہ اس کو مجبور نہیں کر سکتی بڑاں ہم معقول^۱ وجہ کی صورت میں قاضی شوہر کو مجبور کر کے خلع دلوا سکتا ہے۔

جب ناموافق مزاج یا کسی اور وجہ سے طرفین فسخ نکاح کے لئے راضی ہو جائیں تو ایسی طلاق مبارات کہلاتی ہے۔

مبارات کے معنی فسخ نکاح تبرائی طرفین ہیں سنیوں کی شرع میں زوجین کو مبارات کر لینے سے تمام حقوق زوجیت ایک دوسرے کے مقابلہ میں یک سخت منقطع ہو جاتے ہیں۔

۱۔ سارا بائی بنام رابعہ بی بی جس کا حوالہ اوپر دیا گیا ہے۔

۲۔ ہائی کورٹ میں نے ایسے خلع کو جو حالت جبر میں دیا جائے جائز قرار دیا ہے۔ ودا کے وٹل اسمال بنام اداکل بیا کٹی امان^{۱۹۸۱} اس کے بعد اس جلد ۳ صفحہ ۷۴۳۔ لیکن یہ تصفیہ بہ نوع قابل اعتراض ہے۔ مل چنڈ بنام نظر علی چودھری^{۱۹۸۱} کلکتہ جلد ۳۶ صفحہ ۱۸۲ حیات النساء بی بی بنام کرم علی^{۱۹۸۱} کلکتہ جلد ۳۶ صفحہ ۲۳۳ نور الدین بنام مسماہ چانوری^{۱۹۸۱} کلکتہ لا جرنل جلد ۳ صفحہ ۴۹۔

جو شرائط کہ جوازِ خلع اور طلاق کے واسطے لازم ہیں مبارات میں بھی انہیں کی پابندی کرنی پڑتی ہے۔

زوجہ کی جانب سے جب اس طرح کی درخواست پیش ہو کہ شوہر کی خلقی ناقابلیت یا نکاح سے بعد عضو مخصوص کی بریدگی کے سبب سے تکمیل نکاح کے قابل نہیں رہا ہے تو قاضی کو فسخ نکاح کے حکم دینے کا اختیار ہے۔

جب کوئی شخص خلاقاً نامرد ہو اور اس کی زوجہ کی جانب سے فسخ نکاح کی درخواست پیش ہو تو حج تصفیہ کو ایک سال کے واسطے ملتوی کر کے شوہر کو تکمیل نکاح کا موقع دیتا ہے اور اس طرح حج شوہر کی مردمی کی تحقیق کر لیتا ہے۔

اگر اس مدت میں نکاح کی تکمیل نہ ہو تو زوجہ فسخ نکاح کی ڈگری پانے کی مستحق قرار پاتی ہے۔ شرع کی کتابوں میں تکمیل نکاح کے ثبوت کے متعلق بعض مخصوص طریقے مقرر ہیں لیکن یہ ضابطہ کے چند قواعد ہیں اور ان کا قانون اصلی یعنی شرع محمدی سے کوئی تعلق نہیں ہے اس لئے ان کا ذکر نظر انداز کیا جاتا ہے۔

جب زوجہ کی جانب سے فسخ نکاح کی نالش پیش ہو تو زوجہ دورانِ مقدمہ میں گزارہ پانے کی مستحق ہے اور نہ شوہر زوجہ کا خرچہ مقدمہ ادا کرنے کا ذمہ دار ہے۔ لیکن انگلستان کا قانون اس کے برعکس ہے۔

اگر دعویٰ پیش ہونے کے قبل طرفین میں خلوت صحیحہ واقع ہو جائے تو حنفی شرع کی رو سے زوجہ پورا نہر پانے کی مستحق ہے ورنہ اس کو صرف نصف ہر ملتا ہے۔

لیکن شیعوں کے مذہب میں اگر شوہر کی نامردمی کے سبب سے زوجہ طلاق لے لے تو اس کو صرف نصف ہر ملتا ہے اور خلوت صحیحہ یا غیر صحیحہ کا کوئی لحاظ نہیں کیا جاتا۔

امام شافعی کے نزدیک اگر نکاح کے پہلے سے فریقین میں سے کوئی ایک

مرض جنون یا جذام یا کسی لاعلاج اور معیوب بیماری میں مبتلا ہو یا زوجہ ہم بستری کی مطلق قابلیت نہ رکھتی ہو بشرطیکہ فریق مستدعی چارہ کار ان امور سے قبل نکاح بالکل لاعلم اور ناواقف رہا ہو تو حج ان صورتوں میں فسخ نکاح کا حکم دے سکتا ہے۔ زوجہ کو چھوڑ دینے اور اس کی پرورش نہ کرنے یا اس کے ساتھ ظلم و جور سے پیش آنے کا عادی ہونے سے اور استطاعت رکھنے کے باوجود نفقہ نہ دینے سے اور جب مخائب قاضی یا حاکم شرع ان امور کے متعلق دریافت کیا جائے تو شوہر کے متردّدانہ انکار سے حج کو فسخ نکاح کے حکم صادر کرنے کا اختیار ہے۔

فصل یا نحویں متفرق اصول

سابق میں بیان کیا گیا ہے کہ شرع محمدی میں زوجہ کو فسخ نکاح کے بعد
عدۃ | کچھ مدت کے لئے ایک خاص حالت میں بسر کرنی پڑتی ہے جس کو اصطلاح میں عدۃ کہتے ہیں اور اس کی غرض زوجہ کی حالت حمل دریافت کرنی ہے۔

بیوہ کے لئے چار مہینے اور دس دن عدۃ کا زمانہ ہے لیکن مطلقہ یا ایسی عورت کے واسطے جس کا نکاح حج کے حکم سے فسخ ہو مدت عدۃ تین حیض ہے۔

اس مدت میں عورت کسی دوسرے شخص سے نیا عقد نہیں کر سکتی۔ جب شوہر کسی مملک مرض میں مبتلا ہو اور زوجہ کی تحریک یا معاوضہ کے بغیر

لہ اس امر میں امام شافعی کے اقوال زیادہ معقول اور بکار آمد ہیں امام محمد کو بھی ان اقوال سے اتفاق ہے اور موجودہ زمانہ میں حنفی قاضیوں کے حق میں یہ شیعہ ہدایت کا کام کرتے ہیں جن کی وجہ تصفیہ مقدمات میں عمدہ اصول ان قاضیوں کے ہاتھ آگئے ہیں۔

یعنی مبارات نہیں بلکہ اپنی خوشی سے زوجہ کو طلاق دے اور اس کے عدۃ کے دن ختم ہونے کے پہلے مر جائے تو زوجہ شوہر کی میراث میں حصہ پانے کی مستحق ہے۔ لیکن اگر مطلقہ عورت عدۃ کے دن پورے ہونے کے پہلے مر جائے تو شوہر اُس کی میراث میں حصہ پانے کا مستحق نہیں ہے۔

شرع محمدی میں حقوق زوجیت کے استرداد کے متعلق دعویٰ کرنا
دعویٰ استرداد جائز رکھا گیا ہے اور قاضی اُس نسبیت کو جو تعلقات
حقوق زوجیت ہم بستری سے انکار کرتا ہے مجبور کر کے اس طرح کے
تعلقات کو بحال و جاری کرانے کا مجاز ہے۔

جب شوہر استرداد حقوق زوجیت یعنی طلب زوجہ کا دعویٰ کرے
تو زوجہ جواب دہی میں ذیل کے عذرات پیش کرنے کی مجاز ہے شوہر نے
مہر یا اُس کا ایسا حصہ جو معجل ہے نہیں ادا کیا ہے یا زوجہ نے خیار البلوغ پر
عمل کر کے عقد نکاح کو توڑ دیا ہے۔

جب باپ کسی طفل کی ولدیت سے جو اس کی زوجہ کے بطن سے
لعان کی کارروائی پیدا ہوا انکار کرے تو شرع محمدی میں زوجہ کو اختیار دیا گیا ہے
کہ وہ قاضی کے سامنے جا کر شوہر کے انکار کی اس طریقہ سے
جو لعان کہلاتا ہے تردید کرے۔ جو ضابطہ اور کارروائی لعان کے متعلق کتب فقہ
میں مندرج ہے وہ محض ایک قسم کا ضابطہ ہے اور اُس کو قانون اصلی سے کوئی
تعلق نہیں لہذا جن قواعد کا تعلق اس ضابطہ سے ہے اُن کو نظر انداز کیا گیا ہے۔
برٹش انڈیا کی عدالتوں میں جن قوانین نافذہ پر عمل ہوتا ہے اُن
کی رو سے ہندوستان میں زوجہ کو لعان کی کارروائی کے بجائے بمقابلہ شوہر

۱۵ منشی بذل الرحیم بنام شمس النساء بیگم ۱۸۶۷ء مورزا ندین اپیلز جلد ۱۱ صفحہ ۵۵۱۔

۱۶ دیکھو ماسبق صفحہ ۹۳ اور صفحہ ۱۰۹۔

۱۷ دیکھو قبول عورت بنام ملکہ قیصرہ جس کا حوالہ سابق میں آچکا ہے۔ حسینی بیگم بنام
رستم علی خاں الدآباد جلد ۲۹ صفحہ ۲۸۲۔

اولاد کی صحت نسب کا دعویٰ کسی مختصر المقام عدالت میں پیش کرنا چاہیئے۔

ساتواں باب

حیثیت نابالغی

پہلی فصل حد بلوغ

شرع محمدی میں بلوغ کی دو جدا گانہ مدتیں مقرر ہیں۔ ایک مدت کا حد بلوغ | تعلق نابالغوں کی آزادی ذات سے ہے جبکہ وہ اختیار پوری کی قید سے آزاد ہوتے ہیں اور دوسری مدت اُن کے انتظام جائداد سے متعلق ہے جبکہ وہ بلوغ کو پہنچ کر اپنی جائداد کا انتظام کرنے کے قابل سمجھے جاتے ہیں۔

شرع میں ان دونوں مدتوں کے علیحدہ علیحدہ نام مقرر ہیں۔ سن بلوغ قیاس بلوغ | اور سن رشد۔ حنفی اور شیعہ مذہب میں پندرہویں سال کے اختتام پر لڑکا بالغ ہو جاتا ہے لیکن مالکیہ کے نزدیک اٹھارہ سال حد بلوغ ہے۔

چونکہ حنفی اور شیعہ میں بلوغ اور رشد ایک وقت میں شروع ہوتے ہیں اس لئے نابالغوں کی آزادی ذات سے جوان کو پندرہ سال کی عمر میں حاصل ہوتی ہے وہ اپنے مال و جائداد کے انتظام کرنے کے لئے اپنے اولیا کی قید اختیار سے آزاد ہو جاتے ہیں لہذا حد بلوغ کو پہنچنے کے بعد نابالغ اپنی جائداد کا انتظام کرنے کے مستحق ہو جاتے ہیں۔

جو اصول کہ ان دو مختلف اور ایک ہی وقت شروع ہونے والی مدتوں میں شرعاً قائم کیا گیا ہے اس کا سرکار ہند نے قانون بلوغ برائے ہند (ایکٹ ۱۹۲۹ء) میں بحال رکھا ہے۔ اس قانون کی دوسری فصل فقرہ (الف)

میں لکھا ہے کہ ”ایکٹ ہذا کا کوئی مضمون کسی شخص کی کارروائی کرنے کی قابلیت میں بمقامات ذیل موثر نہ ہوگا یعنی مناکحت - حصر - طلاق اور تبینت۔“

اور دفعہ ۳ میں لکھا ہے کہ بیابندی امور مذکورہ بالا ہر ایسا نابالغ جو کسی عدالت کی زیر نگرانی ہے خواہ ایکٹ ۸۱۹۹ء خواہ ایکٹ کورٹ آف وارڈز کی رو سے اس پر نگرانی قائم کی گئی ہو اٹھارہواں سال ختم ہونے پر ”اور نہ اس کے پہلے“ خواہ وہ مرد ہو کہ عورت نابالغ سمجھا جائے گا۔

مگر ہر ایسا نابالغ جس کی ذات یا جائداد کے لئے منجانب عدالت کوئی ولی مقرر کیا گیا ہو یا نابالغ اور اس کی جائداد کورٹ آف وارڈز کے زیر نگرانی ہو اپنی عمر کے اکیسویں سال کے ختم کرنے پر اور نہ اس کے پہلے نابالغ سمجھا جائے گا۔“

دوسری فصل

ولایت یا اتالیقی

ولایت امور ذیل پر مشتمل ہے :-

(۱) نابالغ کی ذات کے متعلق انتظام کرنا یا اس کی حفاظت و پرورش۔ یہ حالت اس وقت پیدا ہوتی ہے جبکہ ایک ہی شخص کو حقوق حضانت و ولایت حاصل ہوتے ہیں۔

(۲) نابالغ کی ذات کی دوسری نگرانی جبکہ حضانت دوسرے شخص کو حاصل ہو۔

(۳) نابالغ کی جائداد کا انتظام اور حفاظت۔

اولیا کی تین قسمیں ہیں یعنی (الف) قدرتی، (ب) وصیتی اور (ج) باپ کا قدرتی ولی ہونا | مقرر ولی - پہلا اور قدرتی ولی باپ ہے حنفیہ کے

مذہب میں باپ کے مرنے کے بعد اس کی نابالغ اولاد کی ولایت اس کے وصی سے متعلق ہو جاتی ہے اور اگر باپ کسی کو اپنا وصی مقرر کئے بغیر مر جائے اور دادا زندہ رہے تو متوفی کے نابالغ اطفال کا دادا ولی ہوگا اور اگر دادا بھی موجود نہ ہو تو دادا کے وصی سے اُن نابالغ بچوں کی ولایت متعلق ہوگی۔

شیعوں میں اگر دادا موجود ہو تو ولایت میں اس کو باپ کے وصی پر ترجیح دی جاتی ہے۔

جب قدرتی اور وصیتی ولی دونوں موجود نہ ہوں یعنی باپ در اس کا وصی اور دادا اور اس کا وصی موجود نہ ہیں تو نابالغ کے مال کی حفاظت و انتظام کے لئے کسی ولی یا امین کا مقرر کرنا شرعاً قاضی سے متعلق ہو جاتا ہے اور یہ اس حیثیت سے کہ قاضی یا جج حکومت یا سلطان وقت کا نائب و قائم مقام ہے۔

حنفیہ میں اگر کوئی شخص پدر متوفی کے اقربائے ذکور میں لی مقرر کئے جانے کے اوصاف سے بخوبی متصف ہو تو اس کے نابالغوں کی ولایت اس شخص کے سپرد کی جاتی ہے اور ایسے قرابتدار کو کسی دوسرے غیر شخص پر ترجیح دی جاتی ہے مگر باپ اور دادا کے سوائے کوئی دوسرا عزیز نابالغ کی جائیداد میں دست اندازی کرنے کا شرعاً مجاز نہیں ہے بجز اس کے کہ قاضی نے اس کو ولی مقرر کیا ہو۔

باپ کو اپنی نابالغ اولاد کی ولایت اور اُن کے حقوق کی حفاظت باپ کے اختیارات کے متعلق ہر ایک قسم کا انتظام کرنے کا حق حاصل ہے اور بذریعہ وصیت اپنے مرنے کے بعد اس انتظام کو قائم کر سکتا ہے۔

ماں صرف نابالغ بچوں کی حراست یعنی ولایت ذاتی کی مستحق ہے۔
ماں لیکن اس کو ان کی ولایت جائیداد کے متعلق کسی قسم کا حق حاصل نہیں ہے۔

اگر قاضی یا باپ کی اجازت کے بغیر ماں نابالغ اولاد کی جائیداد میں دخل دے تو اُس کی کارروائی ایک شخص فضولی یعنی شخص غیر مجاز کی کارروائی سمجھی جاتی ہے۔ اسی طرح ماں کے سوائے نابالغ کے دوسرے اعزاً مثلاً بھائی بہن اور چچا بھی نابالغ کی جائیداد کی ولایت کے مستحق نہیں ہیں۔

ہائی کورٹ کلکتہ نے طے کر دیا ہے کہ شرع محمدی میں ماں اپنی نابالغ اولاد کی از روئے واقعہ یعنی بلا استقرار عدالت اور اپنے تسلط سے ولیہ نہیں بن سکتی ہے۔ اس لئے کوئی ماں جس کو ڈسٹرکٹ جج نے ولیہ مقرر نہ کیا ہو اپنی نابالغ اولاد کی جائیداد کو رہن یا کسی اور طریقہ سے منتقل کرنے کی مجاز نہیں ہے اور اگر اسی طرح کا کوئی معاملہ اُس کی جانب سے کیا جائے تو وہ قانوناً کا عدم سمجھا جاتا ہے اس کے برعکس ہائی کورٹ الہ آباد نے ماں کی نسبت طے کیا ہے کہ اگر ماں نابالغ کو فائدہ پہنچانے کی غرض سے نابالغ کی جائیداد کے ساتھ بحیثیت ولیہ از روئے واقعہ کوئی معاملہ کرے یعنی جائیداد کو رہن و منتقل کر دے تو نابالغ پر بعد بلوغ اس معاملہ کی پابندی لازم ہے۔

لیکن مقدمہ متذکرہ بالا کے بعد دو مقدموں میں ہائی کورٹ کلکتہ نے ماں کے دو معاملات کو جو اس نے اپنے نابالغ کو فائدہ پہنچانے کی غرض سے اس کی جائیداد کے ساتھ کئے تھے جائز قرار دیا ہے۔

چونکہ مسلمانوں کے قانون میں ولی از روئے واقعہ یعنی ولی مسلط تسلیم نہیں کیا جاتا ہے اس لئے ایسا شخص جو شرعاً نابالغ کی جائیداد کا

۱۔ بھوت ناتھ بنام احمد حسین ۱۸۸۵ء کلکتہ جلد ۱۱ صفحہ ۱۷۴۔ مسماۃ بخش بنام مسماۃ دلمن ۱۸۶۹ء ویکلی ریپورٹر جلد ۱۲ صفحہ ۳۳۔ حسینی بیگم بنام ضیاء النساء بیگم ۱۸۸۲ء بمبئی جلد ۶ صفحہ ۶۶۔ نظام الدین شاہی بنام اندایر شاد ۱۸۹۶ء الہ آباد جلد ۸ صفحہ ۳۷۳۔

۲۔ مہنا بی بی بنام ہنکو بہاری بسواس ۱۸۹۷ء کلکتہ جلد ۲۹ صفحہ ۳۷۳۔

۳۔ حمید بن بنام رام ناراین ۱۸۹۰ء الہ آباد جلد ۲۶ صفحہ ۲۲۔

ولی نہ ہو سکتا ہو اگر عدالت کی اجازت کے بغیر نابالغ کی جائیداد میں دست اندازی کرے تو وہ شخص فضولی سمجھا جاتا ہے۔ لیکن علماء کا میلان اس امر کی طرف پایا جاتا ہے کہ اگر ایسے ولی نے نابالغ کی جائیداد کے ساتھ نابالغ کے فائدہ کے واسطے کوئی معاملہ کیا ہے تو اس کا تصفیہ جج کے اختیار تیزی پر منحصر رہتا ہے لیکن اگر ولی مسلط کسی ضرورت سے نابالغ کی جائیداد کو منتقل کرے یا کسی اور طرح سے اُس میں دست اندازی کرے تو وہ اس استثنائے فائدہ نہیں اٹھا سکتا۔

ماں مسلمہ ہو کہ غیر مسلمہ شرعاً باپ کی وصی مقرر ہو سکتی ہے اور جب ماں اس طرح وصیہ مقرر کی جائے تو اس کو وہ تمام حقوق و امتیازات حاصل ہو جاتے ہیں جو قانوناً اولیائے وصیتی کو ملا کرتے ہیں۔

ان کل امور میں جن کا تعلق نابالغوں کی صلاح و فلاح اور ان کی ولی وصیتی | حفاظت و حمایت اور ان کی جائیداد کے تحفظ سے ہے ولی وصیتی والد کا قائم مقام متصور ہوتا ہے۔ بعض صورتوں میں خصوصاً جبکہ وصی کا تقرر عام اغراض کے واسطے کیا جاتا ہے تو باپ یا دادا کا وصی اس امانت کو جو اس کے تفویض ہوئی ہے اپنے وصی کے سپرد کر سکتا ہے۔

دلی شرعی نابالغ کی جائیداد منقولہ کو بمعاوضہ معقول فروخت کرنے کا اختیار ولی نسبت | مجاز ہے اور جو رقم کہ اس بیع سے حاصل ہوتی ہے اُس کو کسی ”نفع بخش تجارت یا معاملہ“ میں نابالغ کے فائدے کے لئے لگا سکتا ہے۔

(الف) دلی کو کسی حالت میں بھی نابالغ کی جائیداد غیر منقولہ کو اپنے ہاتھ فروخت کرنے کا اختیار نہیں ہے اور نہ اپنے متعلقین میں سے

کسی کے ہاتھ بیع کر سکتا ہے۔

(ج) لیکن دلی ایسی جائیداد کو دو چند قیمت پر کسی غیر کے ہاتھ فروخت کر سکتا ہے یا اس وقت فروخت کر سکتا ہے جبکہ نابالغ کا فائدہ متصور ہو۔

(دفعہ ۳۱ ایکٹ ۱۹۰۸ء میں الفاظ ”نفع بین“ استعمال ہوئے ہیں)

(ج) دلی جائیداد مذکورہ کو اس وقت بھی فروخت کر سکتا ہے جبکہ موصی کی وصیت میں چند ایسے شرائط مرقوم ہوں جن کی تکمیل اس جائیداد کو فروخت کرنے کے بغیر نہ ہو سکتی ہو۔

(د) دلی اس حالت میں بھی نابالغ کی جائیداد فروخت کر سکتا ہے جبکہ موصی کا قرضہ واجب الادا ہو اور اس جائیداد کو بیع کرنے کے بغیر کسی اور طریقہ سے قرضہ مذکور نہ ادا ہو سکتا ہو۔

(ه) دلی اس وقت بھی جائیداد غیر منقولہ کو فروخت کر سکتا ہے جبکہ اس کی آمدنی اس کے مصارف انتظام یا خراج (مالگزاری) جو رعایا بمعافیت از شہی سرکار کو ادا کرتی ہے) ادا کرنے کے لئے کافی نہ ہو۔

(و) اس وقت بھی اس کو فروخت کر سکتا ہے جبکہ اس کے برباد اور ضائع ہونے کا سخت اندیشہ ہو۔

(ز) دلی اس صورت میں بھی ایسی جائیداد کو فروخت کر سکتا ہے جبکہ نابالغ کے ہاں کوئی دوسری جائیداد نہ ہو اور اس کے نفقہ (مصارف پرورش) کے واسطے اس جائیداد غیر منقولہ کو فروخت کرنا نہایت ضروری ہو۔

(ح) دلی اس وقت بھی جائیداد غیر منقولہ کو فروخت کر سکتا ہے جبکہ وہ کسی سود بیجا پر غیر کے پاس ہو اور اس کو جائیداد مذکورہ کے واپس ملنے کی امید نہ ہو۔ بہر حال دلی جائز (قانونی - شرعی) بھی مثل باپ اور اس کے موصی کے نابالغ کی جائیداد غیر منقولہ کو بجز ضرورت خاص و ناگزیر کے یا جس صورت میں نابالغ کا نفع بین ہوتا ہو فروخت کرنے کا مجاز نہیں ہے۔ ایک مقدمہ میں

جبکہ چند مالگذا ری ادا کرنے والی اراضی کی بابت نابالغوں جن کے حصہ میں ان زمینوں کا کچھ حصہ آیا تھا اور دوسرے فریق کے درمیان اراضی مذکورہ کی ملکیت کی بابت نزاعات کا سلسلہ قائم ہو گیا تھا دلی نے ایک معقول قیمت کے معاوضہ میں اراضی کے اس حصہ کو جو نابالغوں کی ملک تھی فروخت کر دیا اور اس کی وجہ سے فریقین کے درمیان آئے دن کے جھگڑوں کا خاتمہ ہو کر جو زمین کہ باقی رہ گئی تھی اُس کا بندوبست کرنا بھی ممکن ہو گیا۔ عدالت نے دلی کے معاملہ بیع کو جائز قرار دیا۔ اس کے سوائے عدالت نے یہ بھی تجویز کی کہ اگرچہ بیعنامہ میں غرض بیع غلط بیان کی گئی ہے لیکن نابالغوں کی جانب سے معاملہ بیع پر اعتراض ہونے کی صورت میں دلی کو از سر نو بیع کی اصل حقیقت پر روشنی ڈالنے اور اُس کو اُن کے حق میں نفع بخش ثابت کرنے کا از سر نو موقع حاصل ہے۔

قاعدہ کلیہ یہ ہے کہ جن شرائط و قیود سے موصی کے اختیارات محدود اور وسیع کیے جاتے ہیں اُن ہی شرائط و قیود سے دلی وصیتی کے اختیارات بھی محدود و وسیع قرار دئے جاتے ہیں۔

دلی کے اختیارات کے متعلق شیعہ اور سنی میں عموماً اتفاق ہے۔ جو شخص نابالغ کی جائیداد کا منجانب عدالت دلی مقرر ہوتا ہے یا جس کی ولایت کو عدالت منظور کرتی ہے اس کے اختیارات دفعہ ۲۹ ایکٹ ۱۸۹۰ء کے قواعد مندرجہ کے تابع ہیں۔

اگر دلی عدالتی قانون مذکور کے دفعات ۲۸ و ۲۹ کی خلاف ورزی میں نابالغ کی جائیداد غیر منقولہ منتقل کر دے تو اس شخص کی درخواست پر جس پر اس انتقال کا اثر پڑتا ہو دلی کا معاملہ انتقال جائیداد قابل الفساح قرار پا سکتا ہے، لیکن اس عبارت سے بخوبی ظاہر ہے کہ اس قسم کے چارہ کار سے صرف نابالغ نہیں بلکہ دوسرے اشخاص بھی مستفید ہو سکتے ہیں۔

تیسری فصل

نفقہ اولاد

اولاد کی نابالغی کے زمانہ میں اُن کا نفقہ باپ پر واجب ہے۔ اگر نفقہ اولاد | باپ نادار (مفلس) ہو اور دادا یا (اطفال کی ہاں مالدار ہو تو یہ فرض اُن پر عائد ہوتا ہے لیکن شرط یہ ہے کہ اگر باپ کے ہاں بعد میں ذرائع معاش مہیا ہو کر وہ مالدار ہو جائے تو دادا اور ماں اس رقم کو باپ سے واپس پانے کے مستحق ہیں جو انہوں نے نابالغوں کی پرورش پر صرف کی ہے۔ جو اولاد حد بلوغ کو پہنچ جائے اور مرخص و ناتوان ہو اس کے نفقہ کا باپ کفیل نہیں ہے۔

اگر اولاد ذکر قابل کاری یعنی محنت کے کام کرنے کے قابل اور مضبوط وقوی ہو تو باپ اُن سے کام لے کر اُن کو اُن کی بسر اوقات کے لئے اجرت دے سکتا ہے۔ لیکن باپ کا فرض ہے کہ اپنے لڑکوں سے ایسا کام نہ لے جو ان کے شایان شان نہ ہو۔ مگر باپ اولاد اناث کو نفقہ دینے کا اُن کے نکاح تک ذمہ دار ہے۔

احکام مندرجہ مجموعہ ضابطہ فوجداری ہند کی رو سے بھی باپ اپنی نابالغ اولاد کی پرورش کے واسطے خواہ وہ وجہ حلال سے پیدا ہوئی ہو کہ حرام سے مجبور کیا جاسکتا ہے۔

خوش حال اور مالدار اولاد پر والدین کی پرورش اور ان کی رقمی اعانت و امداد واجب کی گئی ہے۔

حصہ سوم

قانون متعلق جائیداد

باب اوّل

فصل اوّل

مشاہدات عام

انتقال جائیداد کی دو قسمیں ہیں۔

(۱) انتقال جائیداد حین حیات۔

(۲) انتقال جائیداد بذریعہ وصیت جس کا نفاذ منتقل کرنے والے کی موت کے بعد ہوتا ہے۔ اگر موصی حالت مرض میں جو اصطلاحاً مرض الموت کہلاتی ہے کسی جائیداد کو منتقل کر دے تو شیعہ کی رو سے اس قسم کے انتقال کا وہی اثر ہوتا ہے جو انتقال جائیداد بذریعہ وصیت کا ہے۔ جن مخصوص انتقالات جائیداد حین حیات کا ہم کو ذکر کرنا منظور ہے وہ اہل میں دو ہیں۔ ہبہ اور وقف۔

فصل دوم

ہبہ

ہبہ ایک قسم کی عطا ہے اور عموماً اس کی تین قسمیں ہیں۔

۱۔ ہبہ امانت وغیرہ شرع محمدی کے نہیں بلکہ ہند کے قانون موضوعہ کے تابع ہیں۔

(الف) ہبہ سادہ یا ہبہ مطلق۔

(ب) ہبہ بالمعاوضہ جس میں عطا سے زیادہ تبادلہ کی شان ہوتی ہے۔

(ج) ہبہ بشرط العوض یہ ایک مشروط عطا ہے۔ عموماً داہب اس

شرط کے ساتھ کہ موہوب لکھی آئندہ زمانہ میں یا باوقات مقررہ ایک مقررہ رقم یا کوئی معینہ شے عطا کے معاوضہ میں اس کو ادا کرتا رہے۔ کسی شے کو ہبہ کرتا ہے۔

(الف) ہبہ سادہ یا ہبہ مطلق ایک ایسی عطا ہے جب کہ ایک

ہبہ مطلق | شخص دوسرے کو کسی مخصوص شے کا خواہ وہ اپنی ذات سے موجود ہو کہ نہ ہو اپنی رضا و رغبت سے بلا معاوضہ مالک

بنادیتا ہے۔ اس طرح کی ہبہ میں نہ صرف کوئی جائیداد یا مال دیا جاسکتا ہے بلکہ داہب اپنے حق وصول قرضہ کو جو زیر تصفیہ ہو دوسرے کو عطا کر سکتا ہے۔

ہبہ زبانی اور تحریراً دونوں طرح سے ہو سکتا ہے۔ قانون

انتقال جائیداد ایکٹ ۴۸ء کے ذریعہ سے واضعان قانون نے شریعہ محمدی کے اس حکم میں کوئی دست اندازی نہیں کی ہے بلکہ پریوی کونسل نے قمر النسائی بی بنام حسین بی بی کے فیصلہ میں جب حالات مقدمہ سے اس کے نزدیک ثابت ہوا تو ہبہ لسانی کو جائز قرار دیا ہے۔

جواز معاہدہ کے واسطے فریقین کی جس قابلیت اور اہلیت کی ضرورت

قابلیت ہبہ کرنے کی | ہے اسی قابلیت اور اہلیت پر جواز ہبہ منحصر ہے۔ جن

شرائط کی تکمیل سے معاہدہ جائز ہوتا ہے ان ہی کی پابندی

سے ہبہ کا جائز ہونا لازم آتا ہے یعنی:-

(۱) حد بلوغ۔

(۲) عقل۔

(۳) حریت۔

(۴) ملکیت مہربوب یعنی واجب کا مالک ہونا اس چیز کا جس کو وہ ہبہ کرنا چاہتا ہے۔

حاصل کلام یہ کہ جو شخص ہبہ کرنا چاہتا ہے اس کا بالغ و عاقل ہونا اور معاملہ ہبہ کی اہلیت سے واقف ہونا ضرور ہے۔ ایسا ہی اس امر کی بھی ضرورت ہے کہ وہاں ہبہ برضا و رغبت اور کسی دوسرے شخص کے داب ناجائز یا تحویف یا جبر کے بغیر مہربوب کو کسی اور کو بخشے علاوہ بریں جس چیز کو وہ دینا چاہتا ہے اس کا اس کو مالک ہونا بھی لازم ہے ورنہ فعل ہبہ ناممکن ہوگا۔

ہر ایک شخص میں بلا لحاظ جنس و مذہب ہبہ قبول کرنے کی قابلیت ہبہ قبول کرنے کی ہے بشرطیکہ وہ حالت وجود میں ہو لہذا اگر ایسے طفل کو جو پیدائش ہوا ہو یعنی جس کا حمل بھی قرار نہ پایا ہو کوئی شے

قابلیت

حقیقتہً یا ضمناً ہبہ کی جائے تو ایسا ہبہ ناجائز ہے لیکن اس طرح سے جو شے ایسے طفل کے نام پر ہبہ کی جائے جس کا حمل قرار پا چکا ہو تو اس طرح کا ہبہ شرعاً جائز ہے بشرطیکہ تاریخ ہبہ سے چھ مہینے کے اندر ایسا لڑکا تولد ہو جائے کیونکہ اس شکل میں خیال کیا جاتا ہے کہ لڑکا اپنی ماں کے رحم میں ایک مخصوص وجود رکھتا ہے اور اس کا موجودات سے شمار ہو سکتا ہے۔ کتب فقہ میں مرض الموت کی تعریف اس طرح بیان کی گئی ہے۔

تعریف مرض الموت ہر ایک مرض شدید جس میں مبتلا ہونے سے بیمار کے صحت یاب ہونے کی بہت ہی کم توقع ہو بلکہ اس کی ہلاکت

کا احتمال قوی ہو تو اس بیمار کے لئے وہ بیماری مرض الموت کہلاتی ہے۔ بیمار کا ایسے مرض کی حالت میں اپنے پیشہ کو انجام دینے کی قابلیت رکھنا یا نہ رکھنا مرض کا معیار نہیں ہے۔ لیکن جب مرض طول پکڑے اور مریض کو زمانہ قریب میں مرنے کا اندیشہ نہ ہو جس کے سبب سے جائداد کو انتقال کرنے کی قوت اس میں باقی رہے یا جبکہ مرض کی رفتار ایسی قہمی ہو جس کی وجہ سے مریض کو اپنی ہلاکت کا اندیشہ نہ ہو تو اس قسم کے مرض پر مرض الموت کی تعریف صادق نہیں آتی۔

ہبہ کی موضوع ہے اور اس کا ہبہ کرنا مکن ہنسی طرح حقوق (غیر مادی اور ان مطالبات و دعاوی کا ہبہ ہو سکتا ہے جو تالش یا عدالتی کارروائی کے ذریعہ سے حاصل ہو سکتے ہیں۔

جو جائیداد سامیوں کے قبضہ میں ہو اس کا ہبہ کرنا شرعاً جائز ہے کیونکہ اس قسم کی ہبہ سے واہب اپنے زر مالگزاری یا رقم کرایہ پانے کے حق کو جو اسے اسامی قابض یا کرایہ دار سے وصول ہوتا ہے سو وہ بے زر کو عطا کرتا ہے۔ علیٰ ہذا القیاس ایسی جائیداد جو مرتہن کے قبضہ میں یا زیر قرض ہے یا وارث کا متروکہ میں وہ غیر منقسمہ حصہ جو اس کے قبضہ میں نہ آیا ہو شریعاً ہبہ ہو سکتا ہے۔ علاوہ بریں حق مالکانہ یعنی ایسے مالک اراضی کا سرکار ہند سے منافع لینے کا حق جس کے علاقہ کو بند و بست کر کے سرکار نے کسی دوسرے زمیندار یا مالگذار کو دیا ہو ہبہ ہو سکتا ہے۔

نا قابل تقسیم شے کے جائیداد نا قابل تقسیم کے جزو غیر منقسمہ کو ہبہ کرنا جائز ہے۔
 جزو غیر منقسمہ کا ہبہ سنت جماعت کی شرع میں ایسی جائیداد کے کسی حصہ کا ہبہ کرنا

۱۔ ابراہیم بن ابی شیخ سلیمان ۸۸۳ھ بمبئی جلد ۹ صفحہ ۱۴۶۔

۲۔ رحیم بخش بنام محمد حسن ۸۸۵ھ الہ آباد جلد ۱۱ صفحہ ۱۔ محی الدین بنام منوچر شاہ ۸۸۵ھ بمبئی جلد ۶ صفحہ ۶۵۰۔ اور اس سال بنام راجی ۸۹۹ھ بمبئی جلد ۱۳ صفحہ ۶۸۲ میں نہایت ادب سے توجہ دلائی جاتی ہے کہ ہائی کورٹ بمبئی نے شرع محمدی کے سمجھنے میں غلطی کی ہے۔
 ۳۔ انوری بیگم بنام نظام الدین ۸۸۹ھ الہ آباد جلد ۲ صفحہ ۱۶۵۔

۴۔ محمد بخش بنام حسینی بی بی ۸۸۵ھ لارپورٹ انڈین اپیلز جلد ۵ صفحہ ۸۱۔ کلکتہ جلد ۵ صفحہ ۶۸۴۔

۵۔ ملک عبد الغفور بنام سماء ملکہ ۸۸۳ھ کلکتہ جلد ۱۰ صفحہ ۱۸۱۲۔ اس کے علاوہ جن کتب اور علما کے اقوال کا حوالہ اس صفحہ پر دیا گیا ہے وہ بھی قابل ملاحظہ ہیں۔
 ۶۔ قاسم حسین بنام شرف النساء ۸۸۳ھ الہ آباد جلد ۵ صفحہ ۲۸۵۔

جو قابل تقسیم ہو لیکن جس کی تقسیم نہ کی گئی ہو ناجائز متصور ہو تو بہت مگر جبہ کے ساتھ ہی اگر اس غیر منقسم جزو جائداد کا قبضہ موہوب لہ کو مل جائے اور وہ اس کے عوالہ کر دیا جائے تو اس کی ناجوازی رفع ہو جاتی ہے اور جبہ موثر ہو سکتا ہے۔

شیخ محمد ممتاز احمد وغیرہ بنام زبیدہ جان وغیرہ میں پریوی کونسل کی جو ڈیشبل کمیٹی نے اصول بالاکوٹے کیا ہے۔ عدالت ہذا نے بمطابقت اقوال علمائے اسلام قرار دیا ہے کہ جس جائداد کا کسی ناجائز ہبہ مشاع کی رو سے قبضہ ملے تو جائداد منتقل ہو جاتی ہے اس نے یہ بھی بیان کیا ہے کہ اس قول کا جس کی بنا پر ہبہ مشاع ناجائز قرار دیا گیا ہے کسی ترقی یافتہ نظم معاشرت اور زمانہ حال کے مہذب وتمدن اقوام پر اطلاق کرنا نہایت نازیبا و ناموزوں ہے بلکہ خاص خاص صورتوں میں اس پر عمل کرنا چاہیئے اور اس قسم کے احکام کو جہاں تک محدود رکھا جائے مناسب ہے۔

جس جائداد کی تقسیم نہ ہو وہ مشاع کہلاتی ہے یعنی مشاع سے مراد تعریف مشاع | جائداد غیر منقسم ہے مگر ٹک مشاع کو جائداد مشترکہ لکھتا ہے اور اس کے نزدیک مشاع اور مشترکہ جائداد میں کوئی فرق نہیں ہے۔ ہر حال ہر ایک مشترکہ اور غیر منقسمہ جائداد جس میں مختلف لوگوں کے حقوق ہوں مشاع ہے۔

ہند کی عدالتوں نے طے کر دیا ہے کہ زمیناریوں پر قول اور حکم مشاع کا اطلاق نہیں ہو سکتا۔

کسی جائداد قابل تقسیم کا دو شخصوں پر بلا تعین حصص مشترکہ ہبہ کرنا جائداد قابل تقسیم کا ناجائز ہے لیکن موہوب ہم کے قبضہ کر لینے سے اس طرح کا دو شخصوں کو مشترکہ ہبہ جائز ہو جاتا ہے۔ مگر جب ایک موہوب لہ نابالغ اور دوسرا بالغ ہو تو جو ہبہ ایسے دو شخصوں کو مشترکہ کیا جاتا ہے ہبہ کرنا

وہ جائز ہے۔

شیعہ مذہب میں مال مشاع یعنی جائیداد مشترکہ غیر منقسمہ کے ایک حصہ کا مشاع کے متعلق ہبہ شرعاً جائز ہے لہذا اگر کوئی شے دو شخصوں کو مشترکاً دی جائے شیعہوں کا قول یعنی ان کے حصے مقرر کرنے کے بغیر اس شے کا قبضہ ان کے حوالے کر دیا جائے تو موہوب ہم سے ہر ایک اپنے حصے کا

مالک ہو جاتا ہے۔ اگر دو میں سے صرف ایک موہوب لے ہبہ کو قبول کر کے اپنے حصے پر قبضہ کر لے تو ایسا ہبہ صرف قبول کرنے والے کے حق میں جائز ہو سکتا ہے۔ ایسی شے کا ہبہ کرنا جو ہبہ کے وقت موجود نہ ہو اور جس کے ہونے کا زمانہ آئندہ میں احتمال ہو سکتا ہو نا جائز ہے۔ مثلاً کسی درخت کے ثمر کا جو آئندہ بار آور ہونے والا ہے ہبہ کرنا غیر موثر ہے۔

اگر کسی شخص کو باوقات مقررہ کسی شے میں یا اس کے پانے کا ایسا حق پیدا ہوتا ہے جو متقل و متیقن ہے اور وہ اپنے اس حق کو کسی دوسرے کو ہبہ کر دے تو اصولاً اس طرح کا ہبہ نا جائز نہیں ہو سکتا مثلاً کسی جائیداد غیر منقولہ یا منقولہ کا زر مالگزاری (اور کرایہ) جو شخص و متیقن ہے یا اس جائیداد کی آمدنی کا ہبہ کرنا بالکل درست ہے۔

ہر چند دعویٰ محض یا ایسی جائیداد کے حق نالاش کا ہبہ جس پر ایک شخص ثالث بمقابلہ واد ہب قبضہ مخالفانہ رکھتا ہو صحیح نہیں ہے۔ لیکن جائیداد کے ہبہ ہو جانے کے بعد اگر اس پر واد ہب کا قبضہ ہو جائے اور وہ موہوب لے کو اس پر قابض کر لے تو

۱۔ ہائی کورٹ ممبئی نے بمقدمہ امتہ النابیگم بنام میر نور الدین حسین خان ^{۱۸۹۶ء} نظام نفاذ قانون ہند سلسلہ ممبئی جلد ۲۲ صفحہ ۴۹۹ میں حقیقی حوال کے سمجھنے میں غلطی فرمائی ہے اس کی بابت نہایت ادب سے عرض کیا جاتا ہے کہ اصل میں اس شے کا ہبہ جو بوقت ہبہ موجود نہ ہو صحیح نہیں ہے یعنی موہوب کی موجودگی کی نسبت متیقن ہونے سے اس طرح کا ہبہ جائز نہیں ہو سکتا۔ ۲۔ ہر علی بنام تاج الدین ^{۱۸۸۸ء} نظام نفاذ قانون ہند سلسلہ ممبئی جلد ۱۳ صفحہ ۱۵۹۔ جیمش بنام محمد حسن ^{۱۸۸۸ء} نظام نفاذ قانون ہند سلسلہ الہ آباد جلد ۱ صفحہ ۱۔

ہبہ صحیح ہو جاتا ہے۔

مگر جبکہ موہوب کی ملکیت فی الحقیقت واہب کو حاصل ہو چکا لہذا وہ اس کے قبضہ سے خارج ہی کیوں ہوا اگر واہب اس کو بحق موہوب لہ ہبہ کر کے اس کو اس پر قبضہ کرنے کا مجاز کر دے تو ہبہ صحیح ہے۔

فصل چہارم

شرائط جواز ہبہ

ہبہ کے جائز ہونے کے لئے شرائط ذیل کی پابندی لازم ہے:۔

ہبہ جائز کے متعلق (الف) اظہار ارادہ واہب یعنی جواہب کہ واہب ہبہ کے متعلق کرے اس کا بخوبی ظاہر ہونا۔

ہبہ جائز کے متعلق (ب) موہوب لہ کا اُس ایجاب کو صریح یا ضمنی طور پر قبول کرنا۔

(ج) موہوب لہ کا شے موہوب پر قبضہ کر لینا خواہ ایسا قبضہ واقعی ہو کہ معنوی۔ چونکہ انتقال جائداد کا اثر قانونی منتقل کنندہ کے ارادہ پر منحصر ہوتا ہے اور شرح محمدی کی رو سے ہبہ کا مفہوم عطائے مطلق ہے اس لئے فقہائے اسلام ایسے انتقال جائداد کے متعلق جو معطلی کی رضا و رغبت سے عمل میں آتا ہے مسئلہ نیت کو نہایت ضروری خیال کرتے ہیں۔ اس کے علاوہ ہبہ کے موثر و صحیح ہونے کے لئے موہوب لہ کا اُس کو قبول کرنا بھی لازم ہے بدون منظورئی معطلی لہ ہبہ صحیح و موثر نہیں ہو سکتا۔ چونکہ قدیم زمانہ میں ستاویر کے ذریعہ سے جائداد نہیں منتقل کی جاتی تھی اور نہ اُس میں ستاویر انتقال مسئلہ مقابضت بطور شہادت استعمال ہوتی تھی لہذا جائداد غیر منقولہ کی بیع و شری

لہ محمد بخش بنام حسینی بی بی جس کا حوالہ دیا گیا ہے۔

حصول و عطا تبدیل قبضہ کے ذریعہ سے عمل میں لائی جاتی تھی اور کسی نہ کسی ایک علامت کے ذریعہ سے حوالگی قبضہ کا اظہار کیا جاتا تھا۔ مسلمانوں میں بھی حوالگی قبضہ کا وہی طریقہ تھا جو انگلستان کے قدیم قانون جائیداد غیر منقولہ کے لحاظ سے ”عطائے سہی زن“ (قبضہ زمین) کہلاتا تھا اور اس لئے فقہائے اسلام کے متقدمین حوالگی قبضہ پر زیادہ نور دیتے تھے لیکن علمائے اسلام کے متاخرین کے نزدیک موہوب لہ کا قبضہ لینے کے قابل ہونا ”حوالگی قبضہ“ کے برابر سمجھا جاتا ہے اور اس لئے جب داہب موہوب لہ کو موہوب پر قبضہ یا لے کے قابل بنا دیتا ہے تو تبدیل قبضہ کے متعلق جو شرائط شرعیہ ہیں ان کی تکمیل ہو جاتی ہے۔

والدین میں سے کسی ایک کا اولاد نابالغ کے حق میں ہبہ کرنا۔	اگر ماں باپ سے کوئی ایک شخص اپنی نابالغ اولاد کو کوئی شے ہبہ کرے تو نابالغ کا اس کو قبول کرنا شرط لازم نہیں ہے بلکہ ہبہ کی تکمیل صرف معاہدہ ہبہ سے ہو جاتی ہے اور اس کا بھی لحاظ نہیں کیا جاتا کہ موہوب والد (یا والدہ) کے قبضہ میں ہے یا کسی امین بلا اجورہ کے تفویض ہے۔ بلکہ تبدیل قبضہ کی بھی ضرورت نہیں ہے کیونکہ باپ کا قبضہ اس کے فرزند نابالغ کے قبضہ کے برابر سمجھا جاتا ہے۔
---	--

جب کسی یتیم لڑکے کی نگرانی اس کی ماں کرتی ہے اور وہ اس یتیم کی کسی جائیداد موہوبہ پر قبضہ کر لے تو اس طرح کا ہبہ جائز ہے۔ اگر نابالغ شخص غیر کی نگرانی میں پرورش پاتا ہے اور اس کی جانب سے شے موہوبہ پر ایسا ولی ولایت غیر عطا قابض ہو جائے تو بھی جواز ہبہ کے لئے کافی ہے۔

پہنچنے پر	اگر کوئی نابالغ لڑکی شادی کے بعد اپنے شوہر کے پاس رہتی ہے اور جو جائیداد اسے ہبہ ہو اس پر اس کا
-----------	---

لہ ملک عبدالغفور بنام سماء ملک جس کا حوالہ دیا گیا ہے۔

لہ فاطمہ بی بی بنام احمد بخش جس کا حوالہ دیا گیا ہے۔

لہ فخر الدین بنام بانو بی بی کشتہء سلیکٹ ریپور (نظام انتخاب) جلد ۵ صفحہ ۴۰۔

باپ یا شوہر قبضہ کر لے تو ہر صحیح سمجھا جائے گا اور موہوب لڑکی کی ملک متصور ہوگا۔
 جب موہوب سے موہوب لڑکے قبضہ میں ہو تو حوالگی قبضہ کی ضرورت باقی نہیں رہتی۔
 مسئلہ تبدیل قبضہ یا حوالگی قبضہ پر غور کرنے کے وقت تعلقات فریقین
 تبدیل قبضہ۔ اس کا مفہم اور دائرہ عمل

(واہب و موہوب لڑکے کا لحاظ کرنا بھی ضرور ہے۔ مثلاً اگر شوہر مکان یا زمین زوجہ کو ہبہ کرنے کے بعد اس مکان میں خود سکونت جاری رکھے یا اراضی کا زر لگان یا محاصل علاقہ خود وصول کرتا رہے تو محض اس طرح کی سکونت اور وصول محاصل کی بنا پر ہبہ ناجائز نہیں قرار یا سکتا کیونکہ ان افعال کی واہب اور موہوب لڑکے کے تعلقات سے توجیہ ہو سکتی ہے۔ علیٰ ہذا القیاس اگر باپ اپنی دوکانداری اپنے نابالغ فرزند کے نام ہبہ کر دے اور خود اُس کی جانب سے دوکان وغیرہ کا انتظام کرتا رہے یا ماں اپنا مکان اپنی دختر کو ہبہ کر کے اُس میں رہنا جاری رکھے یا چچا اپنی کچھ جائداد بیٹے کو ہبہ کر دے اور بیٹے کا اُس کی پرورش و امداد کرتا رہے تو ان وجوہ کی بنا پر ہبہ ناجائز نہیں ہے۔

حوالگی قبضہ موہوب کی حیثیت و حقیقت پر منحصر ہے یعنی جس قرینہ کا کہ موہوب ہو اُس قرینہ سے موہوب لڑکے کا اُس پر قبضہ سمجھا جاتا ہے مثلاً اُس صندوق کی کنجی موہوب لڑکے کے حوالہ ہونے سے جس کے اندر کا مال اُس کو ہبہ کیا جاتا ہے حوالگی قبضہ متصور ہوتی ہے اور بشکل جائداد غیر منقولہ جو

۱۵ آئینہ بی بی بنام خدیجہ بی بی ۱۸۶۲ء بمبئی ہائی کورٹ رپورٹس جلد ۱ صفحہ ۱۵۷۔

۱۶ غلام النسا بنام ذیل اس کا حوالہ سابق میں دیا گیا ہے۔ ایمنا بائی بنام ہوجی را بائی ۱۸۸۹ء
 نظائر قانون ہند سلسلہ بمبئی جلد ۲ صفحہ ۳۵۲۔ حمیرا بی بی بنام نجم النسا بی بی ۱۹۰۵ء
 الہ آباد جلد ۲۸ صفحہ ۱۴۷۔

۱۷ کنڈت ویٹل باوانام سائی ان دی ٹل یکسٹر کسٹی ۱۹۰۵ء اس جلد ۳۵۵۔ دہاڈا اللہ صاحب نام
 بویاٹ ناگیا لالہ مدراس جلد ۴۹ صفحہ ۵۱۹ کے مقدمہ میں ہائی کورٹ مدراس اُن جائز امور زیادہ آسان پہلو پر چرکا
 ذکر اس صفحہ میں ہوا ہے مسئلہ قبضہ کا تصفیہ فرمایا ہے۔

اسامیوں (یا گراہ داروں) کے قبضہ میں ہو، موہوب لہ کو قبالہ جات کے حوالہ کر دینے سے یاد اہب کی ہدایت پر اسامیوں کے موہوب لہ کے اسامی بننے کے اقرار سے یا بصورت حقوق زمینداری محکمہ کلکٹر کے رجسٹر میں تبدیل نام سے جائیداد پر قبضہ موہوب لہ کا قائم ہونا سمجھا جاتا ہے۔

اسی طرح داہب اُس جائیداد کو جو بعلت بقایائے مالگزار کی کلکٹر کی قرقی میں ہو قانوناً ہبہ کرنے کا مجاز ہے لیکن اُسی قسم کے حقوق ایسی جائیداد میں ہبہ ہو سکتے ہیں جو بوقت قرقی داہب کو حاصل ہوں۔ ایسے داہب کا فرض ہے کہ جو ہبہ اس کے پیش نظر ہے اُس کو مکمل و صحیح بنانے کے لئے اُس کے متعلق ہر ایک ممکن کوشش عمل میں لائے اور یہ بات دو طرح سے حال ہوتی ہے یا تو موہوب لہ کا موہوب پر قبضہ واقعی کر دینا ورنہ موہوب لہ کو موہوب پر قبضہ پانے کا قابل بنادینا۔

جب ایک شخص دوسرے کو اپنا قرضہ وصول کرنے کے قابل بنادے تو وصولیابی قرضہ | شرع محمدی کی رو سے اس طرح کا فعل حوالگی قبضہ کے لئے کافی سمجھا جاتا ہے۔ یعنی جب پہلے شخص کی واجب وصول رقم قرضہ اُس کی اجازت سے دوسرا شخص وصول کرتا ہے تو اُس کو اُس مال کا قبضہ بھی ملتا ہے اور قبضہ ملنے کے سبب سے اُس مال کا ہبہ صحیح ہو جاتا ہے۔

لیکن جب ایک مقدمہ میں ایک بینک کے ایجنٹ نے اپنے چند

۱۔ ابراہیم بنام شیخ سلیمان ۱۸۸۳ء بمبئی جلد ۱ صفحہ ۱۴۶۔ بی بی خادر سلطان بنام بی بی رقیہ سلطان ۱۹۰۵ء بمبئی جلد ۲۹ صفحہ ۴۶۸۔

۲۔ سجاد احمد خاں بنام قادری بیگم ۱۸۹۵ء الہ آباد جلد ۱۸ صفحہ ۱۔

۳۔ انوری بیگم بنام نظام الدین شاہ اس کا حوالہ آچکا ہے۔

۴۔ محمد بخش بنام حسین بی بی (حوالہ آچکا ہے) بمبئی ہائی کورٹ کی رائے جو اُس نے منسل شاہ بنام محمد صاحب ۱۸۸۷ء بمبئی جلد ۱۱ صفحہ ۵۱ اور اسمال بنام راجی بمبئی جلد ۳ صفحہ ۶۸۲ میں ظاہر کی ہے کہ ”دست ویز کی رجسٹری حوالگی قبضہ کے سقم کو رفع نہیں کر سکتی“ نہایت تنگ خیالی پر مبنی ہے۔

دستخطی ڈپازٹ نوٹ اُن رقوم کے متعلق جن کو ایک کھاتہ دار نے سود پر بنک میں جمع کیا تھا بطور رسید اُس کے ایک فرستادہ کے حوالہ کئے اور نوٹ اُس فرستادہ عورت کو ایسی شکل میں نہیں دئے گئے تھے جس کی وجہ سے وہ بحیثیت منتقل ایہا اُن رقوم کے پانے کی مستحق ہو جاتی جن کی وصولیابی بنک نے ان نوٹوں کے ذریعہ سے قبول کی تھی۔ عدالت سے طے پایا کہ نوٹ کی حوالگی سے محولہ اُن کی مالک نہیں ہو سکتی اور نہ اُس رقم کو جوان نوٹوں کے ذریعہ سے مکفول ہوئی ہے محولہ بنک سے حاصل کر سکتی ہے۔ بہر حال نوٹوں کے حوالہ کئے جانے سے صرف اس امر کا اظہار ہو سکتا ہے کہ بنک کا ارادہ رقم مجتموعہ کو محولہ کے نام منتقل کرنے کا تھا اور اس معاملہ سے اس کے سوا کوئی دوسرا نتیجہ اخذ نہیں کیا جاسکتا۔ چونکہ یہ بذات خود نامکمل تھا اس لئے اس کا قانوناً کوئی اثر نہیں پیدا ہو سکتا۔

فصل پنجم

ہبہ مشروط

حنفیہ کے نزدیک ہبہ مشروط اور ہبہ مع الشرط میں بہت بڑا فرق ہے۔ جب ہبہ کی تکمیل میں کوئی نقص ہو جائے تو شرع حنفی کی رو سے ہبہ باطل ہو جاتا ہے اور اگر ہبہ سے واہب کا ارادہ پوری شے ہو ہو بہ کو دینے کا پایا جائے تو ایسی شرطیں جو ہبہ میں لگائی جاتی ہیں اور جن کا نفاذ فعل ہبہ کے بعد وقوع میں آتا ہے یا جن سے ہبہ محدود ہوتا ہے وہ باطل اور کالعدم سمجھی جاتی ہیں۔ لیکن جس صورت میں شرط کے سبب سے

ہبہ باطل نہیں ہوتا ویسا ہبہ جائز ہے۔ مثلاً اگر الف کو کوئی شے اس شرط کے ساتھ عطا کی جائے کہ وہ اُس کو اپنے حین حیات لے تو ایسی شرط باطل ہے اور الف کو وہ شے بطور عطیہ دوامی مل جائے گی۔ یا مثلاً کوئی شخص اپنی اراضی کا ایک قطعہ کسی دوسرے کو بدیں شرط ہبہ کرے کہ وہ ہوب لے دو ماہ اس قطعہ زمین کا محال واہب کو دیتا رہے تو اس طرح کی شرط ناجائز ہے۔

شیعوں کے نزدیک جب کوئی جائداد بطور عطیہ مطلق الف کو ہبہ مع الشرائط دی جائے اور عطایں یہ شرط لگائی جائے کہ جو منافع اس جائداد سے حاصل ہوگا اُس کو معطی اپنے حین حیات لیتا رہے گا تو ایسی شرط جائز ہے۔

جب الف کوئی جائداد ہبہ کو عطا کرے اور ب کے اختیار انتقال جائداد کی نسبت کوئی قید نہ عائد کرے بلکہ اُس کے بجائے یہ شرط لگائے کہ ب باوقات مقررہ الف کو اور اس کے ورثا کو جائداد موہوبہ کے منافع کا کچھ حصہ دیا کرے تو ایسی صورت میں ہبہ اور شرائط جو اس کے ساتھ لگائی جاتی ہیں دونوں صحیح ہیں۔ اور اگر ب جائداد کو منتقل کرے تو منتقل الیہ پر اس شرط کی تعمیل لازم ہوگی۔

لیکن ایسا ہبہ جو کسی واقعہ اتفاقی یا غیر معین کے ساتھ مشروط کیا جاتا ہے وہ اسلام کے تمام فرقوں کے نزدیک ناجائز ہے مثلاً اگر الف ب سے کہے کہ ”میں یہ جائداد تم کو دیتا ہوں بشرطیکہ میرا لڑکا فلاں روز مکان کو سفر سے واپس آئے“ چونکہ یہ ہبہ فرزند واہب کے کسی مخصوص دن مکان واپس آنے کے واقعہ غیر معین پر منحصر رکھا گیا ہے لہذا شرعاً ناجائز ہے۔

۱۵ دیکھو نظام الدین بنام عبدالغفور رحمۃ اللہ علیہ جلد ۱۳ صفحہ ۲۶۴۔ دیکھو اُسی مقدمہ کے فیصلہ مراجعہ کو جو بمبئی جلد ۱ صفحہ ۱ پر شائع ہوا ہے۔

۱۶ ذوال مجد علی خاں بنام محمدی بیگم ۱۸۶۷ء مورزا ندین اپیلز جلد ۱۱ صفحہ ۵۱۷۔

۱۷ مقابلہ کوٹھیس چندر بکر بنام مسماہ بیوہ رافضیہ ۱۸۹۹ء لارپور انڈین اپیلز جلد ۲۰ صفحہ ۲۰۹ اور صفحہ ۲۰۹۔

ہبہ بشرط العوض میں جو امر ضروری ہے وہ یہ ہے کہ اس طرح کے ہبہ بشرط العوض کے ساتھ کوئی معین اور ممکن شرط لگائی جانی چاہئے اور اس طرح کی شرط کا بوقت عطا یا معاہدہ ہبہ عائد ہونا لازم ہے اور شرط ایسی ہونی چاہئے جس سے ہبہ باطل نہ ہونے پائے۔

شیعوں کی شرع میں ہبہ بشرط جائز ہے اور محدود جائدادیں جو اس شرع امامیہ جائداد طرح کے ہبہ میں عطا کی جاتی ہیں ان کے قائم اور مقرر کرنے میں حیات یا عمرہ کی قانون مذکور سے اجازت ہے مثلاً اگر الف، ب کو ب کے حین حیات کوئی شے عطا کرے تو حنفی شرع کی رو سے ایسا عطیہ حین حیات عطیہ مطلق ہو جاتا ہے لیکن شیعوں کے قانون کی رو سے اس طرح کی عطا میں ب کو صرف جائداد حین حیات ملتی ہے اور ب کے مرنے کے بعد جائداد معطلی یا اس کے درختہ کو مسترد ہوتی ہے۔ اس طرح شیعوں کے قانون میں کسی جائداد کا الف کو حین حیات اور ب کو دوا عطا ہونا جائز ہے یا پہلے الف کو اور بعد ازاں ب کو کسی جائداد کا حین حیات اور اس کے بعد ج کو مطلقاً عطا ہونا جائز ہے۔ علیٰ ہذا القیاس الف کو جائداد اس کے حین حیات اور اس کے بعد اس کی اولاد کو عطا ہو سکتی ہے یعنی شرع امامیہ کی رو سے محض ایک شخص کے واسطے عطیہ حین حیات یا سلسل اشخاص کے لئے یکے بعد دیگرے اس طرح کی عطا ہو سکتی ہے۔

فصل ششم

تنسیخ ہبہ

شرع حنفی کی رو سے صورت ہائے ذیل کے سوائے تنسیخ ہبہ جائز ہے:۔
 (۱) جب شے موہوبہ ہبہ یا بیع یا کسی اور انتقال کے ذریعہ سے جس سے حق ملکیت منتقل ہو جاتا ہے موہوب لہ

کے قبضہ و ملک سے نکل جائے۔

(۲) جب موہوب لہ مر گیا ہو اور موہوب اس کے ورثا کو بطور میراث ملی ہو۔

(۳) جب واہب مر گیا ہو یعنی واہب کے مرنے کے بعد اس کے واہب کا اختیار ورثا کو ہبہ کے منسوخ کرنے کا اختیار نہیں حاصل ہوتا۔ تنسیخ ہبہ حق شخصی ہے کا حق شخصی ہے جو واہب کے ساتھ ختم ہو جاتا ہے۔

(۴) جب شے موہوب کم ہو گئی ہو۔

(۵) جب ہبہ بالعوض ہو یعنی یک شے بمعاوضہ شے دیگر کسی کو دی گئی ہو۔

(۶) جب موہوب کی ماہیت موہوب لہ کے پاس بدل گئی ہو۔

۱۱

(۷) جب مال یا شے موہوب میں کچھ زیادتی یا اضافہ ہوا ہو اور

قیمت موہوب | یہ اضافہ اور زیادتی غیر منفک ہو یعنی شے موہوب میں میں اضافہ داخل ہو اور اس سے علیحدہ نہ ہو سکتا ہو۔ خواہ اس طرح

کا اضافہ اور افزونی موہوب سے حادث ہوئی ہو جیسے

میوہ درخت سے) یا اس شے میں افزونی ہو گئی ہو (جیسے وہ زیادتی جو نمونے

درخت میں ہوتی ہے) بہر حال ان امور سے ہبہ منسوخ نہیں ہو سکتا اور نہ اس

کے ناقابل منسوخی ہونے میں کوئی فرق آ سکتا ہے۔ لیکن اس طرح کا اضافہ

ترقی شے موہوب کے جسم و عین ذات میں اس طرح ہونی چاہئے کہ وہ

جزو ماہیت تصور ہو سکے اور جس کے سبب سے موہوب کی قدر و قیمت میں ترقی

ہوئی ہو۔ رنگنا۔ سینا۔ اٹھا لیجانا تنسیخ ہبہ کے اختیار کو زائل کرنے والے اسباب

سمجھے جاتے ہیں۔

جب محض موہوب کے ایک مقام سے دوسرے مقام کو منتقل کرنے میں

اس کی قیمت بڑھ جائے اور انتقال کا صرفہ عائد ہوئے تو واہب کا اختیار تنسیخ

پھر باقی نہیں رہتا۔ لیکن جب موہوب کی ماہیت سے اضافہ علیحدہ ہو سکتا

ہو یا موہوب میں کوئی کمی یا نقص واقع ہو تو واہب کے اختیار تنسیخ پر کوئی اثر

نہیں پڑتا یعنی ان صورتوں میں کوئی امر مانع تنسیخ نہیں ہے۔

(۸) جب واہب اور موہوب لہ میں رشتہ زوجیت ہو تو اس طرح کا ہبہ صرف اسی صورت میں ناقابل تنسیخ ہے جبکہ حالت زوجیت میں فعل ہبہ جاری ہو۔ مثلاً جو ہبہ شادی ہونے کے قبل ہوا ہے وہ منسوخ ہو سکتا ہے لیکن اگر حالت زوجیت میں ہبہ ہونے کے بعد زوجیت منقطع ہو جائے تو یہ تنسیخ نہیں ہو سکتا شوہر اور زوجہ کے اختلاف مذہب سے بھی ہبہ منسوخ نہیں ہو سکتا۔

(۹) ایسی قرابت نسبی جو تحریم نکاح کے درجہ تک پہنچتی ہے بلا لحاظ مذہب واہب و موہوب لہ مانع تنسیخ ہبہ ہے۔

(۱۰) ہبہ کے بعد اگر شے موہوب میں اسباب قدرتی کی بنا پر برباد ہو تو واہب اس کو منسوخ نہیں کر سکتا۔

مذہب شیعہ میں اگر کوئی شے دالین کو دی جائے اور اس پر ان کا اقوال امامیہ | قبضہ ہو جائے علما کا اتفاق ہے کہ ایسا ہبہ شرعاً منسوخ نہیں ہو سکتا اور نہ اس صورت میں تنسیخ ہبہ جائز ہے جبکہ موہوب لہ واہب کا کوئی قرابت دار نسبی ہو یا واہب و موہوب لہ ایک دوسرے سے شوہر و زوجہ کا رشتہ رکھتے ہوں۔

لیکن جو ہبہ کہ غیر کے حق میں کیا جائے یعنی واہب اور موہوب لہ میں قرابت نسبی یا زن و شوہر کا رشتہ نہ ہو تو اس طرح کا ہبہ بشرطیکہ موہوب موجود رہے ہر وقت منسوخ ہو سکتا ہے مگر موہوب کا تلف و ضائع ہو جانا مانع تنسیخ ہبہ ہے۔ مگر جو ہبہ کہ کسی شے کے معاوضہ میں خواہ اس کی قیمت کتنی ہی کم ہو "کیا جائے" وہ قابل منسوخ نہیں ہے۔

برسے مذہب شیعہ تنسیخ کے موثر ہونے کے لئے فعل تنسیخ کا الفاظ صریح میں ظاہر کیا جانا لازم ہے محض ہبہ کو واپس لینا کافی نہیں ہے۔ اور اگر واہب تنسیخ ہبہ کی نسبت اپنے ارادہ کو صریح طور پر ظاہر کرنے کے بغیر مر جائے تو مال یا جائیداد موہوب لہ کی ملک متصور ہوتی ہے حالانکہ ایسی جائیداد معطل کے قبضہ سے ہی کیوں نہ برآمد ہو۔

فصل ہفتم

ہبہ بالعوض

برائے مذہب شیعہ ہبہ بالعوض کی دو قسمیں ہیں اور ان کا تعلق معاہدہ ہبہ کی حقیقت و ماہیت پر منحصر ہے۔ ہبہ کے متعلق عوض لینے کی شرط خود ہبہ کے معاہدہ میں ہو سکتی ہے اور ہبہ کے بعد بھی ہو سکتی ہے۔

(الف) جب عوض لینے کی شرط ہبہ کے معاہدہ میں کی جاتی ہے تو توہ ہبہ بالعوض کہلاتا ہے۔

(ب) اور جب معاہدہ ہبہ کے بعد کسی آئندہ زمانہ کے لئے شرط کی تعمیل ملتوی رکھی جاتی ہے تو وہ ہبہ بشرط العوض کہلاتا ہے۔ ضروری امور کا لحاظ کرتے ہوئے ان دونوں قسموں کے ہبہ میں بے فرق ہے۔

چونکہ بلحاظ نتائج قانونی ہبہ بالعوض ایک قسم کا بیع سمجھا جاتا ہے لہذا اس طرح کے ہبہ کے واسطے تحویل قبضہ شرط لازم نہیں ہے۔ جب ہبہ میں عوض کا لینا طے پائے خواہ اس کی قیمت کتنی قلیل کیوں نہ ہو تو اس ہبہ اور ہبہ مطلق میں جس کی تکمیل کے واسطے تحویل قبضہ نہایت ضروری شرط ہے فرق عظیم ہو جاتا ہے۔

چنانچہ ایک مقدمہ میں جبکہ چچا نے جائداد کے ایک حصہ سے جس میں اس کو حق حاصل تھا دست برداری کر کے اپنا حق اپنی ایک نابالغ بھینچی کو اس معاوضہ کی بنا پر کہ کلکٹر ضلع متعلقہ جائداد نابالغ کو اپنی نگرانی میں رکھے گا ہبہ کر دیا تو عدالت سے طے پایا کہ اس طرح کا ہبہ صحیح ہے اور اس کے لئے تحویل قبضہ کی ضرورت نہیں ہے۔

تمیثل - فرض کرو ایک شخص فعل ہبہ کا اس طرح اظہار کرتا ہے کہ میں نے اپنے حقوق مالکانہ جو مجھ کو میری جائیداد میں حاصل تھے ایک دوسرے شخص کو کسی شے کے معاوضہ میں ہبہ کر دئے۔ لیکن اس طرح کا فعل ایسا ہبہ بالمعاوضہ نہیں ہے جس کا عوض زمانہ آئندہ میں ملنا چاہئے۔ لہذا جو معاملہ کہ تمیثل بالا میں واہب اور موہوب لاء کے درمیان طے پاتا ہے وہ اصل میں ہبہ بالمعاوضہ نہیں بلکہ بلحاظ شرط و اثر ایک قسم کا معاہدہ بیع یا فریقین کی جانب سے ایک دوسرے کے مقابلہ میں انتقال جائیداد کا معاہدہ ہے۔ ایسی صورت میں جواز ہبہ کے واسطے موہوب لاء کے حق میں تحویل قبضہ کی ضرورت ہے اور نہ ہبہ کو واہب منسوخ کر سکتا ہے۔

لیکن ہبہ بشرط العوض بالکل ایک دوسرے قسم کا معاہدہ ہے۔
ہبہ بشرط العوض | الفاظ جو اس قسم کے معاہدہ کے لئے استعمال کئے جاتے ہیں ان کا مفہوم واقعہ اتفاق پر مبنی ہوتا ہے مثلاً ایسے الفاظ میں اس طرح کا ہبہ کیا جاتا ہے: ”میں نے تم کو یہ چیز اس شرط سے دی ہے کہ تم مجھ کو فلاں شے دو گے“ جب فریقین معاہدہ کے مطابق اور اُس کے مفہوم کا لحاظ رکھ کر اُس پر عمل کرتے ہیں تو اُس معاہدہ کی بیع کی سی خاصیت ہو جاتی ہے۔

یعنی جب تک اُس شرط کی جس کا تعلق عوض سے ہے تمییل نہیں ہوتی اُس وقت تک اس قسم کے ہبہ کی حیثیت ہبہ مطلق کی رہتی ہے۔

اگر شوہر اپنی کوٹی جائیداد مہر کی ادائیگی میں زوجہ کو ہبہ کر دے تو اس طرح کی معاملت ہبہ بالمعاوضہ تصور ہوتی ہے اور اس قسم کا انتقال جائیداد بیع مگاسہ کہلاتا ہے۔

اگر کوئی شخص اپنی جائیداد دوسرے کو اس شرط سے ہبہ کر دے کہ
 وہ ہوب لہ ایک مچھہ رخم واہب کو ادا کرنا رہے اور اس کے بعد اس کے
 ورثہ کو دیتا رہے تو اس طرح کی عطا ہبہ بشرط العوض کہلاتی ہے۔
 لیکن سینوں کے نزدیک ہبہ بالعوض اور ہبہ بشرط العوض حکماً دونوں
 ایک ہیں ایسا عقد ابتداً ہبہ ہوتا ہے اور انتہائے بیع ہوتا ہے لہذا صحت عقد
 کے واسطے مجلس عقد میں تقاضی عوضین لازم ہوتا ہے اور متعاقدین میں سے
 کسی کو حق رجوع نہیں ہوتا۔

قانون وقف

فصل اول

مشاہدات عام

لفظ وقف کے اہلی معنی توقیف اور جس کے ہیں یعنی کسی شے کو
 لفظ وقف کا مفہوم روک رکھنا یا مقید کرنا لیکن اصطلاح میں اس سے مراد کسی
 شے کا کسی نیک کام کے لئے یا سلسل نیک کاموں کے
 واسطے وقف کیا جانا ہے۔ جو شے فی سبیل اللہ دی جائے وہ وقف سمجھی
 جاتی ہے۔

جب کوئی شے وقف کی جاتی ہے تو اس کی ملکیت واقف یعنی
 معطل سے نکل کر خدائے قادر و توانا کو منتقل ہو جاتی ہے اور جس وقت سے کہ
 وقف کیا جاتا ہے اس وقت سے اس شے کا معنوی طور پر تادم مطلق مالک
 سمجھا جاتا ہے۔ لیکن جو منافع اور آمدنی شے موقوفہ سے ہوتی ہے صرف وہی
 بندگان خدا کے فائدے کے لئے استعمال کی جاتی ہے اور وقف ہو جانے
 کے سبب سے موقوف ناما قابل انتقال اور ناقابل وراثت ہمیشہ کے لئے

ہو جاتا ہے یعنی شے موقوفہ نہ بیع و رہن یا کسی اور طرح سے کسی شخص کو منتقل ہو سکتی ہے اور نہ کوئی شخص ارثاً اس کو لے سکتا ہے۔

جو شخص اپنی شے کسی مقدس کام کی انجام دہی کے واسطے راہ خدا میں واقف یا نذر کرنے والا دے دیتا ہے اُس کو واقف کہتے ہیں۔ جس شخص کے فائدے کے واسطے یا جس غرض کے لئے وقف کیا جاتا

ہے وہ موقوف علیہ کہلاتا ہے اور اس کی جمع موقوف علیہم ہے۔

شرح محمدی کی رو سے ہر ایک کام جس سے انسان کو خواہ منفرداً ہو کہ مشترکاً فائدہ پہنچے کارِ خیر سمجھا جاتا ہے چنانچہ جو وقف کہ مسجد کے لئے کیا جاتا ہے اُس سے مصلیوں کا آرام و راحت مقصود ہے اور کار و انشاء وغیرہ کے وقف سے مسافروں کو منزل کرنے میں آرام و آسائش پہنچتی ہے۔ اسی طرح کسی شخص کا اپنے عیال و اطفال یا قرابت داروں یا ہمسایہ کے لئے آذوقہ جمع کرنا شرح محمدی میں کارِ خیر تصور ہوتا ہے۔

پس ہر ایک کارِ خیر کے لئے مسلمان اپنا مال وجائد وقف کر سکتا ہے۔ وقف کی غرض تو ہمیشہ ایک ہی ہوتی ہے یعنی کارِ خیر جو بدلتی نہیں لیکن شکل بدلتی رہتی ہے مثلاً ایک شخص چند منفرد اشخاص کی ایک جماعت کے واسطے اپنا مال وقف کرتا ہے اور جب اس گروہ کا ہر ایک شخص سلسلہ وار وقف سے فائدہ اٹھا کر ختم ہو جاتا ہے تو اسی وقف سے عام محتاجوں کو فائدہ پہنچایا جاتا ہے۔

قیام وقف کے لئے کسی مخصوص صیغہ کے جاری کرنے یا خاص خاص وقف کے واسطے الفاظ کے کہنے کی ضرورت نہیں ہے بلکہ وقف کے جائز کرنے کسی خاص صیغہ کے لئے لفظ وقف کا کہنا بھی لازم نہیں لیکن شرح محمدی میں اور الفاظ کے کہنے جواز وقف کے واسطے جو کچھ احتیاط کرنی چاہئے وہ مطلقاً کی ضرورت نہیں ارادہ ہے بہر حال وقف کرنے والے کے ارادہ صریح کا

انکشاف ہونا اور وقف کا کارخیر کے واسطے کیا جانا ضرور ہے۔ وقف، تحریراً اور بانی دونوں طرح سے ہو سکتا ہے۔ واقف کو اختیار ہے کہ اپنے حین حیات یا مرنے کے بعد بذریعہ انتقال وصیتی وقف کو جاری کرائے۔

جب وقف، بذریعہ تحریر کیا جاتا ہے تو دستاویز وقف نامہ کہلاتی ہے۔ واقف کو چاہئے کہ (۱) صحیح العقل ہو (۲) عاقل و بالغ ہو اور (۳) شرعاً حلال متعلق کسی دوسرے کے جبر و اثر ناجائز میں نہ ہو اور وقف کو ہر پہلو سے جائز بنانے کے لئے (۴) واقف کا صحیح و تندرست ہونا لازم ہے بلکہ عبارت ذیل میں اس مطلب کو ادا کرنا زیادہ صحیح سمجھا جاتا ہے۔ وقف کرنے کے وقت واقف کو کسی ایسے مرض میں مبتلا نہ رہنا چاہئے جس سے وہ بعد وقف ہلاک ہو جائے اور (۵) واقف کو چاہئے کہ جس شے کو وقف کرتا ہے اس کا مالک ہو۔

جو وقف کہ مرض الموت میں کیا جاتا ہے وہ اُسی حد تک جائز سمجھا جاتا ہے اور اُنہی شرائط کے تابع ہوتا ہے جس حد تک انتقال جائداد بذریعہ وصیت جائز ہو سکتا ہے اور جن شرائط کی تکمیل اس قسم کے انتقال جائداد

۱۔ دیکھو جیون داس ساہو بنام شاہ کبیر الدین احمد ۱۸۱۲ء مورزا ندین اپیلز جلد ۲ صفحہ ۸۰ ۳۹۔
کلب علی حسین بنام سیف علی ۱۸۱۲ء سلیکٹ رپورٹ جلد ۲ صفحہ ۱۱۔ ابو الحسن بنام محمد نصیر کر بلائی ۱۸۳۱ء سلیکٹ رپورٹ جلد ۵ صفحہ ۸۷۔ سلیم النساء بنام موسیٰ احمد ۱۹۰۳ء الہ آباد جلد ۲ صفحہ ۴۱۸۔

۲۔ باقر علی خاں بنام انجن آرابیگم ۱۸۹۲ء کلکتہ جلد ۲ صفحہ ۲۳۶۔

۳۔ اس کے پہلے بھی بیان کیا گیا ہے کہ شریعہ اسلام میں مرد پندرہویں سال کے بعد با اختیار یعنی عاقل و بالغ سمجھا جاتا ہے اور حد بلوغ کے لئے بھی پندرہ سال ہیں۔ لیکن ایکٹ ۱۸۸۰ء کے جاری ہونے کے بعد سے اب کوئی مسلمان باشندہ ہند جب تک ٹھانڈا سال کا نہ ہو وقف کرنے کا مجاز نہیں ہے اور اگر وہ دارڈ یعنی زیر نگرانی کورٹ ہے تو اکیس برس کے سن کے پہلے اس طرح کا فعل نہیں کر سکتا۔

کے لئے لازم ہے۔

ابو یوسف کے قول کے مطابق واقف محض اپنے اعلان سے اپنی کسی جائیداد کو شرعاً وقف کر سکتا ہے یعنی اُس جائیداد کو دواگنا کار خیر کے لئے دے سکتا ہے اور متولی کے نام اُس کے انتقال اور تحویل قبضہ کی مطلق ضرورت نہیں بلکہ معطلی کے اعلان سے اُس جائیداد کی وقف صحیح کی سی حیثیت ہو جاتی ہے۔ اگر واقف جائیداد کو وقف کرنے کے بعد اُس پر قابض رہے تو اُس کا قبضہ امین کا قبضہ سمجھا جاتا ہے اور بمقابلہ موقوف علیہم یعنی اشخاص مستحق استفادہ اُس کی امین کی سی حیثیت ہو جاتی ہے۔

جب ایک مرتبہ واقف کسی امر مباح کے واسطے جو شرعاً جائز ہو جائیداد وقف کر کے اپنے فعل کا اظہار کر دے تو وقف ناقابل منسوخ ہو جاتا ہے۔

شرع اہل تشیع
جواز وقف کے
واسطے تحویل قبضہ کی
ضرورت نہیں

لیکن جب وقف اس خیال سے کیا جاتا ہے کہ واقف کی موت کے بعد نافذ ہو سکے یا جو وقف کہ بذریعہ وصیت ہوتا ہے اور جس کو وقف بالوصیت کہتے ہیں واقف کی موت کے پہلے اس طرح کا وقف ہر آن و ہر لحظہ منسوخ ہو سکتا ہے۔ سنت جماعت کی شرع کے مطابق ایسا وقف جس کی غرض واقف کی موت کے بعد موثر و نافذ ہونے کی ہوتی ہے اُس وقت بھی نافذ ہو سکتا ہے جبکہ واقف متوفی کے در ثامتر و کہ میں سے ایک ثلث مال وقف کی تعمیل میں دینے کے لئے رضامند نہ ہوں۔

۱۔ دو دیم عبد اللہ حجام (باربر) بنام جان بی بی شہزادہ فیلسن کی رپورٹ صفحہ ۳۴-۳۵۔ امام محمد کا فتویٰ ہے کہ جب تک جائیداد متولی کے قبضہ میں نہ آجائے وقف کی تکمیل نہیں ہوتی۔ اگرچہ امام صاحب کی اس رائے پر فرقہ حنفیہ نے کبھی عمل کیا اور نہ اس کو تسلیم ہی کیا لیکن مقام تعجب ہے کہ ہند کی انگریزی عدالتیں گزشتہ چند سال سے اس قول کو پسند کر کے اس پر عمل درآمد کر رہی ہیں

شیعوں کے مذہب میں اگر اشخاص عاقل و بالغ کے حق میں کوئی شے
 وقف کی جائے تو جب تک قبضہ میں صریحی یا معنوی تبدیل
 نہ ہو جائے یا کسی اور ذریعہ سے واقف کا اپنے حقوق بالکافہ
 متعلق شے موقوفہ سے دست بردار ہونا ظاہر نہ ہو جائے
 وقف ناقابل منسوخ نہیں ہو سکتا۔

لیکن جب کسی ایک یا متعدد کار خیر یا مالوں کے فائدہ یا رفاہ عام
 کے واسطے وقف کیا جاتا ہے تو وقف کو ناقابل تسخیر بنانے کے لیے تبدیل قبضہ کی
 ضرورت نہیں ہے۔

وقف جو بذریعہ وصیت کیا جاتا ہے اور جس کو موصی بعد از وفات
 جاری کرانا چاہتا ہے وہ سنی اور شیعہ دونوں کے مذہب میں جائز ہے اور
 موصی کی وفات کے پہلے کسی وقت منسوخ ہو سکتا ہے۔

شیعوں میں بھی مثل سنیوں کے ایسے وقف کا نفاذ جو مرض موت
 یا ایسے مہلک مرض کی حالت میں کیا جائے جس کے بعد واقف کی ہلاکت
 واقع ہو جائے صرف ایک ثلث متروکہ پر ہوتا ہے بشرطیکہ متوفی کے ورثہ
 اُس کی کل جائیداد وقف کی تعمیل میں صرف کرنے پر رضامند نہ ہوں۔

چونکہ اسلام کے کل فرقوں میں وقف کا دائمی ہونا شرط اہم ہے لہذا
 شریع حنفی - وقف میں جائیداد ہمیشہ کے واسطے وقف ہونی چاہئے لیکن امام ابو یوسف
 لفظ دوم کے اظہار کے قول کے مطابق جو قاعدہ مسلمہ سمجھا جاتا ہے وقف میں
 لفظ دوم کے اظہار کی ضرورت نہیں ہے۔ وقف کرنے

لے حبش محمود کی رائے جس کو انھوں نے مقدمہ آغا علی خاں بنام الطاف حسین خاں ۱۹۱۹ء
 الہ آباد جلد ۴ صفحہ ۲۹۲ ظاہر کیا ہے اور جس پر بعد ازاں ہائی کورٹ الہ آباد
 کے جلعہ کاملہ نے ایک دوسرے مقدمہ میں عمل کیا جو ڈیش کیٹی میں مقدمہ باقر علی
 بنام انجن آرا بیگم ۱۹۱۹ء لارپورٹس انڈین اپیلز جلد ۳۰ صفحہ ۹۴۴ نامنظور کی گئی ہے۔ نیز دیکھو
 اسی مقدمہ کو جو کلکتہ دیکی نوش جلد ۷ کے صفحہ ۶۶ پر شائع ہوا ہے۔

کے وقت لفظ وقف یا کسی دوسرے لفظ کا استعمال کرنا جس کا مفہوم وقف دائمی ہو کافی ہے۔ جب ایسا کوئی لفظ استعمال کیا جائے تو اس سے شرعاً وقف دائمی مراد لیا جاتا ہے۔ جب وقف منقطع ہو جاتی ہو تو جو جائیداد یا مال کہ وقف کیا گیا تھا وہ واقعہ کو مسترد ہونے کے بجائے ہمیشہ کے لئے محتاجوں کے فائدے کے واسطے وقف ہو جاتا ہے حالانکہ اس دوسری غرض کا وقف میں بصرۃً بیان کرنا ترک ہی کیوں نہ کیا گیا ہو۔

شیعوں کے مذہب میں وقف اس وقت تک جائز و صحیح شرع امامیہ دائمی نہیں ہو سکتا جب تک کسی ایک غرض یا متعدد غرض دائمی کا خواہ وہ منفرد اہوں کہ مشترکاً بصراحت اظہار لازم ہے نہ کیا جائے۔ اگر وقف کسی ایسی غرض یا شے کے واسطے کیا جائے جو ختم ہونے والی ہو تو اس کے بیاتھ کسی دائمی غرض و شے کا صریحاً اظہار کیا جانا لازم ہے۔ مثلاً اگر کوئی شخص اپنی اولاد کے لئے جائیداد وقف کرے تو چونکہ اولاد فنا ہونے والی ہے اس لئے جائیداد موقوفہ کے استرداد کو روکنے کی غرض سے وقف کا فرض ہے کہ اولاد کے بعد صریح الفاظ میں اس جائیداد کو غریب یا کسی دائمی کار خیر کے واسطے جیسا کہ مسجد یا امام باڑہ کا قیام و اجرا ہے وقف کر دے۔

شیعوں کے نزدیک موقوف کا متولی کے سپرد کیا جانا ضرور ہے بجز قول امامیہ بجز خاص ذیل کی صورتوں کے:۔ جب وقف نابالغ اطفال صورتوں کے سپردگی یا کسی کار خیر یا عوام یا چند جماعتوں کے فائدے کے موقوف بہ متولی واسطے کیا جائے۔ ضرور ہے

لیکن جب واقف اپنے کو ہی متولی مقرر کرتا ہے تو سپردگی کی ضرورت نہیں۔ شیعوں کے مذہب میں جو کچھ وقف کے لئے ضرور ہے وہ یہ ہے کہ واقف کا حق مالکانہ شے موقوفہ سے منتقل ہو کر واقف اس شے کا پھر مالک نہ ہے۔

عمار توں اور درختوں کا وقف جائز ہے۔ اسی طرح جائیداد منقولہ

کن چیزوں کا وقف | اور ہر ایک قسم کے مال اور شے کا جس کا وقتاً فوقتاً بدل ہو سکتا ہے | ہو سکتا ہے یا جو شے قابل فروخت ہے اور جس کی قیمت یا منافع تجارت میں بغرض منفعت لگایا جاسکتا ہے وقف ہو سکتا ہے۔ آلات زراعت و حرب، تابوت (لاش اٹھانے کا صندوق یا پلنگ)، کفن، کتابیں، کفالت نامحات، اسٹاک (سرمایہ جو منافع پر کسی کمپنی کے ذریعہ سے تجارت میں لگایا جاتا ہے) شیرز (حصص تجارتی) وغیرہ کا وقف جائز ہے۔

اگر روپیہ وقف کیا جائے تو اس کو منافع پر تجارت یا دوکانداری میں لگانا چاہئے اور جو منافع اس روپیہ سے حاصل ہو اس کو ان اغراض پر صرف کرنا چاہئے جس کے واسطے اصل روپیہ وقف کیا جاتا ہے۔ جائیداد قابل تقسیم کے جزو موقوفہ پر مشاع کا اطلاق نہیں ہو سکتا۔ ایسی جائیداد کا وقف جو رہن کی گئی ہو یا کسی بیٹہ دار یا اسامی کے جائیداد مرہونہ کا | قبضہ میں ہو جائز ہے اگر جائیداد مرہونہ کا وقف کیا جائے تو وقف جائز ہے | اس کی آمدنی سے پہلے قرضہ ادا کیا جا کر رہن کا انفکاک کیا جائے گا اور قرضہ ادا ہو کر جائیداد موقوفہ رہن کے بارے سے سبکدوش ہونے کے بعد اس کی آمدنی اغراض وقف پر صرف کی جائے گی۔

۱۔ دیکھو ابوسعید خاں بنام باقر علی خاں ۱۹۱۷ء الہ آباد جلد ۴ صفحہ ۱۹۰۔ سیکینہ خاتم بنام لٹن صاحبہ (مراختہ بناراضی حکم فیصلہ ابتدائی نشان ۱۱۱۱ء بابتہ ۱۹۱۷ء منفصلہ ۱۰ جون ۱۹۱۷ء۔ بمقدمہ کلثوم بی بی بنام غلام حسین قاسم عارف ۱۹۱۷ء کلکتہ وکلی نوٹس جلد ۱۰ صفحہ ۴۹۹ فاضل جج نے فیصلہ جات بالاسے اختلاف کیا ہے اور حقیر مصنف نے اس نکتہ کے متعلق جو قانون بیان کیا ہے اس پر اعتراض کیا ہے (دیکھو محمد ن لا جلد ۱ صفحہ ۱۷۶-۱۸۳)۔ لیکن نہایت ادب سے اعتراض مذکور کا جواب دیا جاتا ہے کہ لائق و قابل جج نے اس مسئلہ کے متعلق فقہ اسلام کے اقوال کے سمجھنے میں غلطی کی ہے اور اس غلط فہمی کی بنیاد اس طرح کا متفقہ فیصلہ صادر فرمایا ہے چنانچہ اس نے ضمیمہ نشان میں مزید وجوہ بیان کئے ہیں کہ کیوں اس قانون پر عمل کرنا چاہئے جو اس مقام پر اور اس دوسری کتاب میں بیان کیا گیا ہے۔

شرع حنفی کی رو سے وقف میں اس طرح کی شرط کہ جائیداد موقوفہ کی آمدنی واقف کے فائدے کے واسطے صرف کی جائے یا اُس سے قرضہ جات ادا کئے جائیں جائز ہے۔
لیکن شیعوں کے نزدیک اس طرح کی شرط ناجائز ہے۔

فصل دوم اقسام وقف

وقف کی تین قسمیں ہیں
علمائے اسلام کے نزدیک وقف کی تین قسمیں ہیں یعنی:—
(۱) وقف جو اولاد مالدار کے واسطے اور بعد ازاں نادار کے لئے ہو۔

(۲) وقف جو مالدار اور غریب دونوں کے لئے ہو۔

(۳) وقف جو محض غریب کے واسطے ہو۔

عموماً اشخاص منفرد کے واسطے پہلے قسم کا وقف کیا جاتا ہے۔

(۱) اولاد غیر متولد (یعنی ایسی اولاد جو پیدا نہ ہوئی ہو) کے واسطے بھی بخلاف ہبہ وقف ہو سکتا ہے۔ اگر الف کی اولاد کے واسطے وقف کیا جائے اور الف کے اُس وقت اولاد نہ ہو تو اولاد ہوئے تک اُس کا منافع غریب پر صرف کیا جاتا ہے۔

(الف) مسلمان یا کافر ذمی کے واسطے مگر کافر حربی کے لئے کن امور کے واسطے (جو دارالحرب کا باشندہ یعنی دشمن ہو) وقف نہیں ہو سکتا۔
(ب) وقف اپنی اولاد اور اولاد کی اولاد کے واسطے خواہ وہ مرد ہوں کہ عورت خواہ پیدا ہوئے ہوں کہ نہ ہوں وقف کر سکتا ہے۔

(ج) دوسرے اشخاص کی اولاد اور اولاد کی اولاد۔

(۷) واقف کے اعزاد اقربا، ہمسایہ، تابعین و متعلقین و ملازمین وغیرہ کے حق میں وقف کرنا جائز ہے۔

(۸) غیروں کے واسطے بھی وقف ہو سکتا ہے۔

بہر حال ہر ایک شخص کے حق میں جو کافر حرابی یعنی پرتوسی دشمن نہ ہو بلا لحاظ عمر و جنس (تندرست و تائینث) وقف ہو سکتا ہے یعنی ہر ایک شخص جو کافر حرابی نہ ہو اور اُس کے واسطے کوئی امر مانع شرعی نہ ہو موقوف علیہ بن سکتا ہے۔

(۹) حنفی شرع کی رو سے واقف اپنے کو پہلا امین مقرر کر سکتا ہے شرح حنفیہ میں وقف اور اگر حقیقت میں وہ امین مقرر ہو جائے تو اُس کو وقف مامون الیہ کی کل یا جزوے آمد لینا شرعاً جائز ہے۔

واقف کے قرضہ جات کی ادائیگی کے لئے جو شرط وقف میں لگائی جاتی ہے اس کو شرع حنفی نے جائز رکھا ہے۔

مذہب شیعہ کے مطابق اگر واقف جائیداد موقوفہ کا انتظام اپنے لئے محفوظ رکھتا ہے تو جو گزارہ وہ متولی کے لئے مقرر کرتا ہے اس کو خود لے سکتا ہے۔ مگر اس کے سوائے وہ وقف سے

مزید فائدہ نہیں اٹھا سکتا۔ نیز قانون امامیہ میں موقوف علیہم کے ناموں کی (۱) تخصیص و صراحت اور (۲) وقف کا کسی شخص یا شے موجودہ کے حق میں ہونے کی ضرورت ہے۔

جب چند اشخاص پر وقف کیا جائے اور سوائے اس ایک شخص حنفی۔ عام اصول غرض کے اُس وقف کی دوسری غرض نہ ہو تو اُن اشخاص کے ختم ہو جانے پر وقف عام غربا کے حق میں

منتقل ہو جاتا ہے اور غربائے ملک۔ اصل میں اُس وقف کے سبب سے آخری مامون الیہم متصور ہوتے ہیں لہذا اُن اشخاص و اعراض کے فوت ہو جانے سے جن کے لئے ابتداءً وقف کیا جاتا ہے وقف کی غرض کبھی مفقود نہیں ہو سکتی اور نہ وہ تمام ہوتا ہے۔

شرع اسلام کی رو سے جو وقف کہ کسی شخص کے اہل و عیال کی پرورش

پرورش اولاد کے لیے اس واسطے کیا جاتا ہے وہ کاغذ سمجھا جاتا ہے اور یہ مسئلہ اسلام کے وقف کرنا کا فرقوں کا متفق علیہ ہے۔ بناءً علیہ اگر وقف اپنے اہل و عیال کا رخیر ہے یا اولاد کے واسطے خاص کر وقف کرے اور اس کا خاندان یا اولاد ہی اُس وقف کے موقوف علیہم قرار پائیں تو شرعاً

ایسا وقف جائز ہی نہیں ہے بلکہ نہایت مستحسن متصور ہوتا ہے۔ اور جب وقف کی اولاد ختم ہو جائے تو وہی وقف عز یا پر منتقل ہوتا ہے۔

حضرت ابو حنیفہؒ اور امام محمدؒ کے اقوال کے مطابق اگر ایسے اشخاص یا اشیاء کے واسطے وقف کیا جائے جن کو بقائے دائمی حاصل نہ ہو جیسا کہ عیال و اطفال کی حالت میں ہوتا ہے تو ایسی صورت میں کسی غرض دائمی و آخری کا وقف میں بصراحت ذکر کیا جانا ضرور ہے۔

لیکن بموجب قول امام محمدؒ جب وقف میں لفظ وقف قول ابو یوسفؒ یا کوئی دوسرا اہم معنی لفظ استعمال کیا جائے تو غرض آخری کے قاعدہ مسلمہ اظہار کرنے کی پھر ضرورت باقی نہیں رہتی بلکہ خود لفظ وقف سے شرعاً قیاس کر لیا جاتا ہے کہ وقف دائمی ہے اور اغراض وقف کے مفقود ہونے کی صورت میں وہ وقف خود بخود عز یا پر منتقل ہو جاتا ہے۔

اگرچہ فرقہ حنفیہ امام ابو یوسفؒ کے قول پر عامل ہے اور ہندوستان کے حنفی امام محمدؒ کی رائے کو نہیں مانتے ہیں۔ لیکن ہائی کورٹ بمبئی نے ایک مقدمہ میں امام ابو یوسفؒ کے قول کو ترجیح دی ہے۔

ہر چند ابتدا میں ہائی کورٹ کلکتہ نے ابو یوسفؒ کے قول کے مطابق اس قسم کے مقدمات کا تصفیہ کیا ہے لیکن چند سال سے اس نے بھی طرز عمل بدل دیا ہے اور بعض مقدموں کے فیصلوں میں اُس نے کبھی ابو یوسفؒ کی اور کبھی امام محمدؒ کی رائے کو ترجیح دی ہے۔

بمقدمہ ابو الفتح محمد اسحاق بنام رسومائے دھرم چودھری پریویسل
 کی جوڈیشل کمیٹی نے شرع محمدی میں حسب ذیل مہل قرار دیا ہے:-
 شرع محمدی کی رو سے تملیک دوامی جو بغرض انتفاع
 بنام عیال و اطفال و اہل قرابت بطور وقف مرتب ہو اور دنیا کو
 دھوکہ میں ڈالنے کی غرض سے اُس میں اس امر کی صراحت
 کر دی جائے کہ سب سے آخر میں اُس وقف سے غریب مستفید ہوں گے تو
 جائز نہیں ہو سکتی ہے۔ اگر اس عبارت سے جوڈیشل کمیٹی کا یہ مطلب
 ہے کہ وقف جو کسی کے عیال و اطفال پر پہلے کیا جائے نا جائز ہے تو
 نہایت ادب سے عرض کیا جاتا ہے کہ جن آرائشا معزز و لائق ارکان کمیٹی نے
 اس فیصلہ میں اظہار فرمایا ہے وہ بالکل شرع محمدی اور اقوام اسلام کے
 عام خیالات یعنی اجماع اسلام کے خلاف و متضاد ہیں۔

دیرلارڈ شپس (معزز جج) جوڈیشل کمیٹی کے بیان کے مطابق بھی
 اس امر کے ثابت ہونے پر کہ جائیداد موقوفہ کی آمدنی کا ایک معتد بہ حصہ
 ایسے کارہائے خیر یا اُن رسوم کی ادائیگی جیسا فاتحہ و قرآن خوانی ہیں یا امور خیرات
 کی انجام دہی میں جو مسلمانوں کی شرع اور رسم و رواج سے جائز سمجھے جاتے ہیں
 صرف کیا جاتا ہے یا صرف ہونے والا ہے تو اس طرح کا وقف جائز ہے۔
 اصول مندرجہ بالا سے یہ نتیجہ مستنبط ہو سکتا ہے کہ اگر وقف
 جائیداد موقوفہ کی آمدنی سے ایک معقول رقم اپنے متعلقین اہل و اطفال
 قرابت داروں اور ملازموں کی پرورش کے واسطے مخصوص کر دے یا یہ رقم

۱۹۳۷ء لارپورٹ انڈین اپیلز جلد ۲۲ صفحہ ۶۷ مطابق کلکتہ جلد ۲۲
 صفحہ ۶۱۹۔ اسی قسم کے خیالات کا مقدمہ فضل الرحیم ابو احمد بنام محمد عبدالعظیم ابو الحسن
 کلکتہ کلکتہ جلد ۳۰ صفحہ ۶۶۶ اور مقدمہ محمد مجاور علی بنام رضیہ بی بی (۵۷)
 الہ آباد جلد ۲ صفحہ ۳۲۰ اظہار ہوا ہے۔

۱۹۹۶ء اکبر پارخاں الہ آباد جلد ۱۹ صفحہ ۲۱۱۔

اُن کو باوقات مقررہ جیسا کہ اکثر مسلمانوں کے خاندانوں میں رواج ہے دئے جانے کے لئے وقف نامہ میں کوئی شرط عائد کرے تو وقف جائز ہو سکتا ہے۔

چنانچہ اس طرح کا وقف بمقدمہ میر محمد السبیل خاں بنام ساشی چرن گھوش
میر محمد اسماعیل خاں
بنام ساشی چرن گھوش
کی ایک ثلث آمدنی اپنے متعلقین اقربا اور ملازمین کے واسطے اور دوسرے ایک ثلث کو جائداد موقوفہ کے قیام و مصارف تعمیر و ترمیم کے لئے اور تیسرے ثلث کو متولی کے گزارہ کے واسطے مقرر کیا تھا۔

ایک وقف کے متعلق جس میں از روئے وقف نامہ آمدنی کو اولاً معطی کی اولاد و احفاد اور اقربا کی پرورش پر صرف کرنے اور رقم فاضل کو ایسے نیک کاموں پر جو فی الحقیقت مذہبی ہوں خرچ کرنے کی ہدایت درج تھی۔ ہائی کورٹ الہ آباد نے تجویز کی کہ اس طرح کا وقف قانوناً جائز ہو سکتا ہے۔ اور شرعاً بھی اس طرح کا وقف ناجائز نہیں ہے۔

(۲) دوسری قسم کا وقف متمول اور غریبوں کے فائدہ کے واسطے کیا جا سکتا ہے اور اس سے دونوں مستفید ہونے کا حق رکھتے ہیں مثلاً مساجد امام باڑہ مدارس کاروان سرائے چاہ و کوئٹہ سڑکوں وغیرہ کے واسطے وقف ہو سکتا ہے۔

(۳) تیسری قسم کا وقف محض غریبوں کے لئے مخصوص ہے جیسا کہ فقرا کے واسطے محتاج خانے لنگر خانے وغیرہ بنائے جاتے ہیں۔

مقام عبادت سے
کس طرح واقف کی
ملکیت زائل ہوتی ہے
اگر کسی عمارت یا جگہ کو اس کا مالک مسجد، عید گاہ یا جائے صلوٰۃ کے واسطے وقف کرنا چاہے تو اس کی ملکیت اس کے اعلان صریح سے یا اس مقام پر مصلیوں

کے نماز پڑھنے سے زائل ہوتی ہے حتیٰ کہ کسی ایک آدمی کے ایسے مقام پر نماز پڑھنے سے واقف کا حق مالکانہ اس جگہ میں باقی نہیں رہتا۔
 یہی قبرستان کی کیفیت ہے کہ اگر کسی شخص کی زمین میں کوئی ٹیغ و شمشیر دفن ہو جائے تو مالک کا حق اُس زمین پر باقی نہیں رہتا۔
 ملکیت کا زائل ہونا بشرطیکہ اُس کی نیت اُس کو قبرستان کے واسطے وقف کرنے کی ہو۔

جن زمینوں کے متعلق قبرستان بنانے کے لئے صریحاً کوئی وقف موجود نہ ہو لیکن اُن میں اموات دفن ہوتے ہوں اور قبور موجود ہوں اُس طرح کی زمینیں متبرک اور مقدس سمجھی جاتی ہیں اور اس بنا پر وہ ناقابل انتقال و ناقابل توریث متصور ہوتی ہیں لیکن جس زمین پر معدودے چند قبریں ہوں تو وہاں کا پورا قطعہ زمین مقدس نہیں سمجھا جاتا بلکہ زمین کا صرف اتنا حصہ جس پر کہ قبور واقع ہیں قابل احترام خیال کیا جاتا ہے۔
 ایسے معمولی مذہبی رسوم کی ادائیگی کو اسطرح جیسا کہ قبروں کی فاتحہ و قرآن خوانی یا اولیا و مشائخ یا آبا و اجداد کے سالانہ اعراس یا عزیز و اقارب کے مقابر کی چادر گل و چراغانی ہے وقف کرنا جائز ہے۔

فصل سوم

وقف خانقاہ وغیرہ

چونکہ درگاہیں اولیا اللہ اور بزرگان دین کے مقبرے ہیں اس لئے وہ مقامات متبرک متصور ہوتے ہیں اور اُن کی زمینوں کا احترام کیا جاتا ہے۔
 وقف جو درگاہوں، امام باڑوں اور خانقاہوں کے واسطے کیا جائے

وہ جائز ہے۔ خانقاہ وہ مقام ہے جہاں عابد و زاہد مسلمان عبادت میں مشغول ہوتے ہیں یا تعلیم مذہبی پاتے اور تزکیہ نفس کے لئے شایقین مذہب رہا کرتے ہیں۔

قانون انگلستان کے مشہور مسئلہ تبصر کا پوری طرح سے اوقاف اسلام پر مسئلہ تبصر اطلاق ہوتا ہے شرع محمدی میں بھی کبھی کوئی وقف غرض وقف اوقاف اسلام یعنی موقوف علیہ کے مفقود ہونے پر ناتمام نہیں رہتا کیونکہ وقف نامہ میں پہلے سے اس امر کا بصراحت انتظام کر دیا جاتا ہے کہ ایک غرض کے ختم ہونے پر اُس کی جگہ اُس کے مماثل و مشابہ دوسری غرض قائم کر دی جائے مثلاً جو وقف کسی مخصوص محلہ یا مقام کی مسجد کے واسطے کیا گیا ہو اور چند سال کے بعد وہ محلہ ویران ہو جائے تو وقف ساقط نہیں ہوتا بلکہ شرع کا حکم ہے کہ اُس وقف سے کسی دوسری قریب کی مسجد کو فائدہ پہنچایا جائے اور یہی حالت اُن اوقاف کی ہے جو محتاج خانوں، کاروان سرائے، نہروں، حوضوں وغیرہ کے واسطے کئے جاتے ہیں۔

شرع حنفی کے مطابق جب چند اشخاص کے فائدہ کے لئے یا عموماً اپنی اولاد کے واسطے کوئی شخص وقف کرتا ہے تو اُن اشخاص یا اولاد کے ختم ہونے پر وقف خواہ وقف نامہ میں اس امر کی صراحت کی گئی ہو کہ نہیں غرض بایر منتقل ہوتا ہے۔

اگر کوئی شخص اپنی اولاد اور اُن کی نسلوں کے واسطے وقف کرے تو واقف کی جس قدر اولاد بشمول اولاد طبقہ ثانیہ وغیرہ جو وقف کے وقت موجود رہے اس سے مستفید ہونے کی سچی سمجھی جاتی ہے بشرطیکہ وقف نامہ میں نسلاً بعد نسل یعنی ایک طبقہ کے بعد دوسرے طبقہ کی اولاد مستفید ہونے کے متعلق تخصیص نہ کر دی گئی ہو۔

فصل چہارم

متولی

واقف کا اپنے لئے تولیت کو محفوظ رکھنا جائز ہے یعنی شرعاً وہ تولیت وقف کا انتظام اپنے ہاتھ میں رکھ سکتا ہے لیکن جبکہ وقف میں کسی امین یعنی متولی کا تقرر نہ ہو اور نہ واقف نے اُس کی تولیت کو صاف الفاظ میں اپنے لئے مخصوص کیا ہو تو متولی کا منصب بھی بحیثیت واقف اُسی کو ملتا ہے۔

واقف کو اختیار ہے کہ بعد از وقف اپنی زندگی میں جب چاہے متولی کا تقرر کرے لیکن اگر بصراحت کسی شخص کو اس خدمت پر نامزد کرنے کے بغیر وہ مر جائے تو متولی مقرر کرنے کا اختیار واقف کے وصی کو منتقل ہوتا ہے اور اگر

وصی بھی نہ مقرر ہوا ہو تو قاضی یعنی جج اپنے اختیار سے متولی کو مقرر کر سکتا ہے۔ جب وقف کسی محدود اور معین جماعت اشخاص کے واسطے کیا جاتا ہے تو موقوف علیہم کا اختیار تقرر متولی موقوف علیہم متولی کا انتخاب کر سکتے ہیں بناءً علیہ کسی مسجد کے نازی یا عابد و زاہد اشخاص وقف متعلقہ کے لئے متولی مقرر کریں تو جائز ہے۔

متولی کا (۱) بالغ اور (۲) عاقل و با شعور ہونا ضرور ہے۔ لیکن اُس کا خود مختار اور مسلمان ہونا لازم نہیں ہے۔

عورت کا تولیت پر تقرر ہو سکتا ہے۔ لیکن جس وقف میں مرد کو ہی عورت متولی بحیثیت متولی ذکر و فرائض نہ جہی کو انجام دینے کی ضرورت ہو سکتی ہے اُس کی تولیت کے لئے عورت کا انتخاب

ہونا درست نہیں ہے۔

مثلاً جس درگاہ یا خانقاہ کے متولی کا سجادہ نشین لقب ہو (سجادہ کے معنی جا نماز یعنی بوریائے نماز ہے اور نشین سے مراد شخص جو جا نماز پر بیٹھے) تو وہاں تولیت عورت کو نہ ملنی چاہئے۔ سجادہ نشین درگاہ یا خانقاہ کا نہ صرف متولی ہوتا ہے بلکہ معلم و ہادی روحانی بھی ہوتا ہے لہذا سجادہ نشین کی خدمت پر عورت کا تقرر نہیں ہو سکتا البتہ وہ متولی بنائی جاسکتی ہے۔

جن صورتوں میں کہ روحانی اور مذہبی فرائض اور دنیوی فرائض میں امتیاز ہو سکتا ہے اور اس دوسری قسم کے فرائض بذریعہ نیابت بھی انجام پاسکتے ہیں تو ان میں عورت کا خدمت سجادہ نشین کو انجام دینا صحیح ہو سکتا ہے۔

جب ایک مرتبہ متولی کا تقرر ہو جائے تو وقف اس کو پھر طرف نہیں کر سکتا بشرطیکہ وقف کرنے کے وقت اس نے برطرفی متولی کا اختیار اپنے لئے محفوظ نہ کر لیا ہو۔

لیکن معزولی متولی کے خلاف وقف نامہ میں شرط موجود رہنے کے باوجود قاضی یا جج بصورت خیانت متولی کو اپنے اختیار سے ملحدہ کر سکتا ہے۔ جب تک متولی کی صحت اچھی رہے اور وہ کام کرنے کے قابل ہو بشرطیکہ متولی اپنی جگہ پر اس کے اختیارات عام ہوں یعنی وقف کے مالہ و ماعلیہ بشرطیکہ اس کے اختیارات عام ہوں اور جزئیات کی نسبت اس پر کوئی شرط نہ لگائی گئی ہو وہ اپنی خدمت کسی دوسرے شخص کے تفویض کر سکتا ہے اور نہ بطور خود دوسرے کو اس کا متولی بنا سکتا ہے۔

بقیہ شیعہ صفحہ گزشتہ :- بنام کلثوم خانم سلسلہ سلکٹ رپورٹ جلد ۱ صفحہ ۲۱۴ و صفحہ ۲۱۷۔

۱۷ حسین بی بی بنام حسین شریف سلسلہ ۶۸۶ مدراس ہائی کورٹ رولنگز جلد ۴ صفحہ ۲۳ مجاز المسجلہ بنام مجاور حسین شریف سلسلہ ۶۸۶ مدراس جلد ۴ صفحہ ۹۵ - دیکھو شاہ امام بخش بنام بی بی شاہی سلسلہ ۱۸۳۵ سلکٹ رپورٹ جلد ۴ صفحہ ۲۲۔

لیکن جب متولی کے اختیارات عام ہوں تو صرف مرنے کے وقت اور اگر وہ پیرانہ سالی یا مرض وغیرہ کے سبب سے کار تولیت کو نہ چلا سکتا ہو تو اپنی زندگی میں اپنا جائزین مقرر کر سکتا ہے۔ اس کے علاوہ متولی عدالت سے درخواست کر کے اپنے کو خدمت سے سبکدوش کر سکتا ہے۔

جب وقف نامہ میں تقرر جائزین متولی کی بابت کوئی قاعدہ درج لیکن وقت مرگ یا نہ ہو تو متولی اپنے مرنے کے وقت اھا اگر پیرانہ سالی کی وجہ سے ناقابلیت کار کی صورت میں اپنا قائم مقام مقرر کر سکتا ہے۔

لیکن جب واقف نے قائم مقامی متولی کی نسبت وقف نامہ میں کوئی طریقہ بتلایا ہو یا چند احکام درج کئے ہوں تو متولی پر ان قواعد و شرائط کی پابندی لازم ہے

اور وہ ان احکام کی خلاف ورزی نہیں کر سکتا ہے۔ اور اگر واقف نے تولیت کسی خاندان کے سلسلہ ذکور میں مخصوص کر دی ہے تو جس موقوفہ علیہم اور ہتم وغیرہ اُس وقف کے ہیں ان کو سلسلہ تولیت کے بدلے کا ہرگز اختیار نہیں ہے بلکہ تولیت اُسی ایک خاندان کی اولادِ زینہ میں سلسلہ بعد نسل منتقل ہوتی رہے گی۔ یا اگر واقف کی خواہش ہو کہ الف کے بعد وقف گاہ متولی مقرر کیا جائے تو الف کو اپنی جگہ پر ج کو مقرر کرنے کا مطلق اختیار نہیں ہے اور نہ حج ہی تولیت کے سلسلہ کو بدل سکتا ہے۔ واقف کے کسی ایسے قرابت دار کی موجودگی میں جو کار تولیت کو انجام دینے کا اہل ہو کسی "غیر" کا خدمت تولیت پر تقرر نہ ہونا چاہئے۔

لیکن کلکتہ ہائی کورٹ نے اس کے برعکس متولی کا بہ سبب خرابی صحت

لے دیکھو شیخ امیر علی بنام سید وزیر حیدر شاہ کلکتہ و سیکل نوٹس جلد ۹ صفحہ ۸۷۶ - عدالت نے جو رائے واحد علی بنام اشرف حسین ۱۸۸۲ء کلکتہ جلد ۸ صفحہ ۷۳۲ کے فیصلہ میں ظاہر کی ہے اس کو شرط مندرجہ بالا کے ساتھ پڑھنا چاہئے۔

بانی وقف کے قرابت داروں کے سوائے کسی غیر شخص کو اپنا جانشین مقرر کرنا جائز قرار دیا ہے اور طے کیا ہے کہ متولی پر ایسی حالت میں واقف کے اقربا سے ہی کسی کو اپنی جگہ پر مقرر کرنا فرض نہیں ہے۔ بہر حال جو رائے کہ فیصلہ جھولہ میں عدالت مذکور نے ظاہر فرمائی ہے وہ شرع محمدی کی رو سے احکام وقف کے مطابق نہیں ہے اس لئے اُس کو اُس مقدمہ کے مخصوص حالات سے مختص سمجھنا چاہئے۔

جائداد موقوفہ کو بذریعہ بیع یا رہن منتقل کرنا خواہ ایسا انتقال عارضی انتقال جائداد موقوفہ ہو کہ دائمی اور خواہ اُس کا مقصد وقف کو فائدہ پہنچانا ہو کہ نا جائز ہے

نہیں جب تک اُس کو منتقل کرنے کے پہلے حج کی منظوری حاصل نہ کر لی جائے شرعاً جائز نہیں ہے۔

اگر دستاویز وقف میں تنخواہ متولی کی بابت کوئی صراحت نہ ہو متولی کے لئے معاوضہ مقرر کرنا قاضی کا فرض ہے اور تعین شرح تنخواہ کے واسطے ہر ملک و مقام کے رسم و رواج کا لحاظ کرنا ضرور ہے کیونکہ اس کے متعلق کوئی قاعدہ نہیں بتلایا گیا ہے لیکن عموماً محال جائداد موقوفہ کا دسواں حصہ اس کام کے لئے صرف ہو سکتا ہے مگر یا درکھنا چاہئے کہ اس قاعدہ کا اطلاق صرف ان ہی متولیوں پر کیا جاتا ہے جن کا آمدنی وقف میں کوئی حصہ نہیں ہوتا۔

ہدایات واقف کے بغیر یا ان کی عدم موجودگی میں یا اُن کے خلاف متولی بجز اجازت صریح متولی وقف کے واسطے قرض نہیں لے سکتا اور نہ واقف جائداد موقوفہ کو کسی طرح سے زیر بار و مکفول کر سکتا ہے جس کے سبب سے قرضہ کی ادائیگی جائداد مذکورہ پر لازم ہو سکے۔ البتہ واقف کی اجازت صریح سے متولی کو

لے شیخ امیر علی بنام سید وزیر حیدر والدہ سابق میں دیا گیا ہے۔

لے محی الدین بنام سعید الدین شہداء کلکتہ جلد ۲ صفحہ ۸۱۰۔

اغراض وقف یا اُس کے فائدے کے لئے جائیداد کو زیر بار کرنے اور قرضہ لینے کا اختیار حاصل ہو سکتا ہے۔

اگر کوئی مسلمان بذریعہ وصیت دوسرے مسلمان کو متولی مقرر کر کے اپنی کچھ جائیداد اسلام کے بعض فرائض مذہبی کی انجام دہی کی غرض سے وقف کر دے اور بعد ازاں اس جائیداد پر سے متولی مذکور کا قبضہ ہٹا کر کسی دوسرے غیر مسلم کے ہاتھ اس غرض سے فروخت کرے کہ مشتری واقف کی ہدایات سابقہ پر عمل کر کے ان ہی فرائض مذہبی کو بطور متولی انجام دلواتا ہے جائز نہیں ہے۔

فصل پنجم

اصول متفرق

جو وقف کہ اولاد کے لئے کیا جائے اُس میں اولاد ذکور و اناث دونوں شریک ہیں۔ جب کوئی شخص اپنی اولاد اور اُن کی نسلوں کے فائدے کے واسطے وقف کرتا ہے تو بجز اس شرط صریح کے کہ سنلاً بعد نسل وقف کا فائدہ پہنچتا رہے واقف کی ایسی کل اولاد جو بوقت وقف موجود ہے حالانکہ اُس میں طبقہ ثانیہ و ثالثہ کی اولاد بھی شریک ہو سکتی ہے وقف سے متمتع ہونے کی مستحق ہے۔

اگر کوئی شخص اپنی اولاد کے فائدے کے واسطے وقف کرے اور موقوف علیہم کا سلسلہ نہ بتلائے یعنی کس شخص کے یا کس نسل کی اولاد کے بعد دوسرے شخص یا دوسری نسل کی اولاد مستفید ہونے کا حق رکھتی ہے تو ایسی صورت میں اولاد قریب و اولاد بعید دونوں کو شامل کر کے منافع وقف ان میں علی السویہ تقسیم ہوگا۔

فصل ششم

حق نالش

وقف عام کی صورت میں ہر ایک مسلمان کو اُس کے جاری کرانے کے لیے دعویٰ کرنے کا قدرتی حق حاصل ہے۔ نیز ایسے اشخاص جن کا آمدنی وقف میں حصہ ہو عدالت سے رجوع ہو کر اپنا حق جاری کر سکتے ہیں۔

چونکہ متولی کی وصی کی سی حیثیت ہوتی ہے اس لئے دو متولیوں کا کام اور انتظام مثل دو وصیوں کے ناجائز ہے اور از روئے شرع بعض امور میں دو متولی مثل دو وصیوں کے متصور ہوتے ہیں۔

لیکن جب واقف نے اپنے ساتھ کسی دوسرے شخص کو انتظام وقف کا متولی مقرر کر لیا ہے تو اس دوسرے شخص کا پہلے کے ساتھ شریک رہنا جائز ہے۔ جب کسی وقف کے چند متولی ہوں تو بصورت نالش وہ کل دعویٰ ادا کر سکتے ہیں لیکن اگر اُن میں سے بعض مدعی بننا نہ چاہیں تو متولیان دعویٰ ادا کر لازم ہے کہ اُن کو زمرہ مدعی علیہم میں شریک کریں۔

موقوف علیہ حج کی اجازت کے بغیر مال یا جائیداد کے تلف شدہ حصہ کی موقوف علیہ کا واپسی کا دعویٰ بمقابلہ متولی نہیں کر سکتا۔ اسی طرح اگر جائیداد موقوفہ حق دعویٰ کا کچھ حصہ کسی نے غصب کر لیا ہو تو بجز تولیت حاصل ہونے کے موقوف علیہ ایسے نقصان کی تلافی کا دعویٰ

بلا اجازت عدالت نہیں کر سکتا یعنی جب تک وہ بحیثیت امین (یا متولی) جائیداد وقف میں حق انتفاع نہ رکھتا ہو نالش نہیں کر سکتا۔ لیکن موقوف علیہ متولی کے خلاف بصورت خیانت مجرمانہ یا منافع وقف میں اپنا حصہ قائم کرانے کی غرض سے دعویٰ کرنے کا مجاز ہے۔

جب جائیداد وقف کو اُس کے موجودہ متولیان قابض کسی دوسرے کو منتقل کر دیں تو وہ اشخاص جو اُن کے بعد تولیت کو ادا کرنے والے ہیں

جائداد مذکورہ کے منتقل کرنے والوں کے مرنے کے بعد بذریعہ نالش اس طرح کے انتقال کو ناجائز قرار دلوانے اور اُس جائداد کو اُس کی غرض اصلی کی طرف مسترد کرانے کے مستحق ہیں۔

اگر کسی مسجد کا کوئی نمازی جائداد وقف کے انتقال کو کسی شخص غیر کو منتقل ہوئی ہو سو سوخ کرانے کی غرض سے نالش عدالت میں دائر کرے تو اُس کا دعویٰ دفعہ ۵۳۹ مجبوعہ ضابطہ دیوانی (ایکٹ ۱۴۱۲ھ) کے تحت میں نہیں آسکتا کیونکہ اس دفعہ کا اطلاق صرف اُن اوقاف پر ہو سکتا ہے جو مذہبی یا خیراتی کاموں یا عوام کو نائدہ پہنچانے کی غرض سے کئے جاتے ہیں اور اُس کے انتظام و اہتمام کی نسبت عدالت ہدایت کرتی ہے۔ دفعہ ۵۳۹ کا اطلاق خاص غیر پر اطلاق نہیں ہوتا ہے۔

ضابطہ مذکور کی دفعہ ۵۳۹ مقدمات نزاعی و مقدمات غیر نزاعی دونوں سے متعلق ہے اور اس دفعہ کی تحت میں دعویٰ کو لانے کے لئے جن حقوق کا اُس میں ذکر کیا گیا ہے وہ حقوق محصلہ و موجودہ ہیں اور جو حقوق کہ کسی امید یا واقعہ اتفاقی پر منحصر ہوتے ہیں اُن کا اس دفعہ سے کوئی تعلق نہیں ہے۔ آئندہ حق پیدا ہونے کی توقع محض یا مال و جائداد متنازعہ کا انتظام وراثت گاہنے کا امکان مہموم حق نالش کو اس دفعہ کی ضمن میں لانے کے لئے کافی نہیں ہیں۔ جب دو معمولی اشخاص کے درمیان کسی جائداد وقف کی تولیت کے واسطے نزاع ہو تو ایسا دعویٰ ضابطہ دیوانی کی دفعہ ۵۳۹ کے اثر سے خارج ہے اور اس بنا پر ارجاع نالش کے واسطے ایڈوکیٹ جنرل سے اجازت حاصل کرنے کی ضرورت نہیں ہے۔

لے قاضی حسن بنام سمن بال کرشنا سنہ ۱۹۵۷ء بمبئی جلد ۲ صفحہ ۱۰۷-۱۰۸ اس کے سوائے دیکھو صاحبہ رضا محمدی بنام گورموہن داس سنہ ۱۹۵۷ء کلکتہ جلد ۲ صفحہ ۴۱۸۔

لے دفعہ ۹۲، ایکٹ ۵ سنہ ۱۹۰۶ء۔

سید محمد الدین بنام سید الدین، جس کا حوالہ سابق میں دیا گیا ہے۔

چونکہ ہر ایک مسلمان کو کسی مسجد یا مقام موقوفہ میں نماز پڑھنے کا شخصی قدرتی حق حاصل ہے اور اُس کا تعلق دوسرے نمازیوں سے نہیں ہے لہذا اگر کوئی مصلی یا عبادت گزار جموعہ صنا بطہ دیوانی کے دفعہ ۳۰ کے احکام کی تعمیل نہ کرے تو اُس کے مقدمہ پر جو اُس نے کسی وقف اسلامی کے متولی کی علیحدگی کی نسبت کیا ہو عدم تعمیل دفعہ مذکور کا اثر نہیں پڑ سکتا۔

فصل ہفتم

ہدایات واقف

اگر واقف کی خواہشیں شرع کے مطابق ہوں تو اُن کی تکمیل متولی پر ہدایات واقف | اُسی طرح لازم ہے جیسا کہ احکام شرع کی پابندی۔

لیکن بعض مخصوص حالات میں قاضی اپنے اختیار سے ہدایات واقف میں تبدل و تغیر کر سکتا ہے مثلاً اگر کوئی شخص کسی مخصوص آدمی یا غرض کے واسطے کسی خاص طریقہ سے وقف کرتا ہے تو واقف کی خواہشوں کی تعمیل اُسی وقت تک کی جاتی ہے جب تک کہ وہ غرض باقی رہتی ہے اور جب وہ مفقود ہو جاتی ہے تو وقف عام غریبا کے واسطے منتقل ہو جاتا ہے۔ اگر واقف متولی کی نسبت یہ شرط درج کر دے کہ وقف میں خیانت مجرمانہ کرنے حج کا اختیار تمیزی | کے باوجود اُس کو تولیت سے نہ ہٹایا جائے تو اس طرح کی خواہش کی تعمیل قاضی کے اختیار تمیزی پر منحصر ہے

یعنی جس صورت میں کہ متولی فی الواقع خیانت مجرمانہ کا مرتکب ثابت ہو قاضی اُس کو بخلاف ہدایات واقف تولیت سے موقوف کر سکتا ہے۔ علیٰ ہذا القیاس اگر وقف میں جنس خیرات کرنے کی ہدایت ہو تو قاضی بجائے جنس روپیہ خیرات کر سکتا ہے۔

علاوہ بریں قاضی اپنے اختیار تمیزی سے وقف کو فائدہ پہنچانے کی

غرض سے انتظام مقررہ میں رد و بدل کر سکتا ہے لیکن اس قسم کی ترمیم عموماً واقف کے خواہشوں کے مطابق ہونا چاہئے۔ مثلاً واقف کی خواہش ہو کہ جائیداد وقف ایک سال سے زیادہ کے پیٹہ پر نہ دی جائے اور لوگ اس مدت پر اُس کا پیٹہ لینے پر راضی نہ ہوں تو قاضی اپنے اختیار سے متولی کو ایک سال سے زیادہ طویل پیٹہ پر جائیداد دینے کی اجازت دے سکتا ہے۔

باب سوم

وصیت

مشاہدات عام

کسی مال کا خواہ وہ عین ہے یا دین دوسرے کو شرعاً اس طرح مالک بنا کر تملیک مالک بنانے والے کے زمانہ مابعد موت کی طرف مضاف ہو وصیت کہلاتا ہے۔

وصیت زبانی ہو سکتی ہے بشرطیکہ موصی ایسے الفاظ استعمال کرے جن سے اُس کی نیت صریح کا اظہار ہوتا ہو۔ بہر حال جس تحریر یا تفسیر پر سے وصیت کنندہ کا صاف منشا پایا جائے کہ وہ اپنے مرنے کے بعد انتقال جائیداد کو موثر بنانا چاہتا ہے تو ایسا فعلی وصیت تصور ہوتا ہے۔

وصیت کے ذریعہ سے ایک شخص دوسرے کو اپنا مال و جائیداد انتقال جائیداد بذریعہ ہبہ کر سکتا ہے یا اُس کو وقف کر کے اُس کے منافع سے وصیت کا کس طرح موہوب کہ کو فائدہ پہنچا سکتا ہے۔ کسی ایک یا متعدد اغراض و اشخاص کے واسطے بھی بذریعہ وصیت وقف ہو سکتا ہے اور وقف بالوصیت کا حسب ذیل

طریقہ ہے :-

”میں نے وصیت کی ہے کہ میری فلاں شے فلاں شخص کو دی جائے“
یا میں نے فلاں شخص کی طرف (یعنی واسطے) وصیت کی ہے یا کسی ایسے
لفظ یا الفاظ کا استعمال کرے جن سے پایا جائے کہ موصی نے جس جائیداد
یا مال کو ہبہ کیا ہے وہ اُس کو اپنی موت کے بعد نافذ کرنا چاہتا ہے۔
ایک خط کے متعلق جس میں موصی کے چند ہدایات اُس کی جائیداد
کے ہبہ کی نسبت درج تھے کہ وہ اُس کے مرنے کے بعد نفاذ پائے گئے یا یا کہ
اس طرح کا رقعہ ایک صحیح وصیت نامہ ہے۔

تحریر کے ذریعہ سے وصیت کرنے کی شرعاً کوئی مجبوری نہیں ہے
جواز وصیت لسانی | بلکہ شرع محمدی میں وصیت لسانی ثابت ہونے پر اُسی طرح
وہ جائز متصور ہوتی ہے اور اُس کا وہی اثر ہے جو ہبہ بالوصیت
(انتقال جائیداد بالوصیت) کا ہونا چاہیے۔

اشاروں کے ذریعہ سے بھی وصیت ہو سکتی ہے چنانچہ گونگا جوبات
جواز وصیت بالاشارة | نہیں کر سکتا اور اپنے مطلب کا اشارے کناٹے اور علامت
اور حرکت جسمانی سے اظہار کرتا ہے اشارے اور علامت
کے ذریعہ سے وصیت کر سکتا ہے۔ اسی طرح ایسے مریض کا اشاروں کے
ذریعہ سے وصیت کرنا جو کسی ہلکے مرض میں مبتلا ہو کر لکھنے اور کہنے کی قوت
نہ رکھتا ہو جائز ہے

بروئے مذہب شیعہ ہبہ کی نوعیت خواہ وہ وصیت کے ذریعہ سے
عمل میں لایا جائے یا معطلی کے حین حیات واقع ہووے یعنی وہ زائد موجودہ
میں یا زائد مستقبل میں مثل وصیت نفاذ پائے موصی کے ارادہ پر منحصر ہے۔
وصیت مشروط یا کسی واقعہ اتفاقی پر منحصر ہو سکتی ہے۔

جب کسی واقعہ کے ظاہر ہونے پر وصیت کا عمل منحصر کیا جائے تو اُس واقعہ کے پیش نہ آنے کی صورت میں ویسی وصیت نافذ نہیں ہو سکتی ہے۔

فصل دوم

جس طرح دوسرے قسم کے انتقالات جائیداد میں منتقل کرنے والے کی قابلیت دیکھی جاتی ہے اُسی طرح معاملہ وصیت میں موصی کی قابلیت کا لحاظ کیا جاتا ہے لہذا وصیت کرنے والے میں حسب ذیل اوصاف کا ہونا لازم ہے:۔

(الف) موصی کا صحیح العقل ہونا۔

(ب) اُس کا عاقل و بالغ ہونا۔

اور (ج) وصیت کا بلا کسی جبر اور دبا ب ناجائز کے کیا جانا لازم ہے۔

نا بالغ میں انتقال جائیداد بذریعہ وصیت کی قابلیت نہیں سمجھی جاتی ہے۔ اگر حد بلوغ کو پہنچنے کے بعد مرد یا عورت جیسی کہ صورت ہو اُس انتقال جائیداد کی جس کو اُس نے بذریعہ وصیت نا بالغی کے زمانہ میں کیا ہے توثیق کر دے تو وصیت ابتدا سے جائز سمجھی جاتی ہے۔

جس شے یا جائیداد یا حق کی وصیت کی جاتی ہے اُس کا بوقت وصیت موجود رہنا ضرور نہیں ہے۔ بہر حال اس طرح کی وصیت صرف اُس صورت میں جائز ہو سکتی ہے جبکہ موصی کے مرنے کے وقت وہ شے یا حق جس کی اُس نے وصیت کی ہے اُس کو حاصل ہو گیا ہو۔

لے دیکھو صفحہ ماسبق

لے فقہ کی کتابوں میں جواز وصیت کے متعلق جو شرط حریت لگائی جاتی ہے اُس سے مراد یہ ہے کہ ملوک (یا غلام وغیرہ شخص آزاد) اپنی کوئی جائیداد نہ اپنی زندگی میں اور نہ بذریعہ وصیت منتقل کر سکتا ہے۔

فصل سوم

کن لوگوں کے واسطے وصیت ہو سکتی ہے

اسلام کے تمام فرقوں کے نزدیک دوسرے ورثہ کی رضامندی کے بغیر کسی ایک وارث کے حق میں وصیت کا کیا جانا جائز ہے۔

اور جس شخص کے حق میں وصیت کی جاتی ہے اُس کا وارث موصی ہونے یا ہونے کا تصفیہ وصیت کے وقت نہیں بلکہ موصی کی وفات پر ہونا چاہئے۔

لیکن جب اشخاص غیر یا کسی خیراتی اور نیک کام کے لئے وصیت کی جائے تو ورثائے موصی کی اجازت کے بغیر جائیداد یا مال متوفی کے ایک ثلث کی وصیت جائز ہے اور جب اس سے زیادہ متروکہ بذریعہ وصیت منتقل کرنے کی ضرورت ہو تو ورثہ کی رضامندی حاصل کرنا لازم ہے۔ اگر دادا کے سامنے باپ مر جائے اور دادا کے مرنے کے بعد پوتا اُس کے بیٹے کے ساتھ باقی رہے تو پوتے کا دادا کے ورثہ میں شمار نہیں ہوتا اور اس لئے متوفی کے متروکہ سے جو مال بقدر ایک ثلث بذریعہ وصیت پوتے کو دیا جائے جائز ہے۔

شرح امامیہ کی رو سے وصیت بحق وارث یا غیر وارث کی صورت میں ورثہ اپنی رضامندی موصی کے مرنے کے پہلے یا بعد جب چاہیں دے سکتے ہیں لیکن حنفیہ کے نزدیک ایسی رضامندی کا وفات موصی کے بعد دیا جانا ضرور ہے۔

جس رضامندی کا فقرات بالا میں ذکر کیا گیا وہ صریحاً و ضمنیاً دونوں طرح سے دی جاسکتی ہے اور اگر وراثہ اپنے کردار سے رضامندی کا اظہار کریں تو اُن کی کردار و گفتار بہم نہونی چاہئے مثلاً وراثہ کا مطلب وصیت نامہ کو بخوبی سمجھ کر اور بلا جبر و اکراہ اور اپنی رضا و رغبت سے اُس پر دستخط کرنا یا جب موصی لے جائے اور وصیت پر قبضہ کر لے تو اعتراض نہ کرنا یا اپنی اجازت سے اس کو قبضہ کر لینے دینا۔

جب دو شخصوں کے حق میں وصیت کی جائے اور دونوں کا مشترک حصہ جائیداد موصی کے ایک تہ سے زیادہ ہوتا ہو اور اُس کے دینے پر وراثہ موصی راضی نہ ہوں تو دونوں موصی لے کے حصوں میں سے اُن کے حصوں کی مناسبت سے کمی کی جائے گی۔

جب موصی کی جائیداد کے ایک تہ سے زیادہ بذریعہ وصیت کسی شخص غیر کو دیا جائے اور وراثہ موصی سے بعض اُس کے دینے پر رضامند ہوں تو حصہ فاضل کا مال اُن وراثہ کے حصے سے جو اُس کے متعلق رہی ہیں وضع کیا جاتا ہے اور اس وصیت کا عمل مثل اُس وصیت کے ہے جو کسی وارث موصی کے حق میں کی جاتی ہے۔

وصیت ہر ایک شخص کے حق میں بلا امتیاز مذہب، بلا لحاظ مذکر و تانیث کی جاسکتی ہے اور ہر ایک شے و شخص جس کا وجود شرع محمدی میں تسلیم کیا جاتا ہے موصی لے قرار پاسکتا ہے۔

لیکن مال یا جائیداد موصی بد کے پانے کے مستحق بننے کے لئے موصی لے یا موصی لہم کافی الواقع یا بطور معنوی بوقت وفات موصی موجود رہنا لازم ہے۔ مثلاً وصیت اُس جنین کے حق میں جو رحم مادر میں ہو اسلام کے کل فرقوں کے نزدیک جائز ہے۔

جوار کا موصی کی وفات سے چھ مہینے کے اندر پیدا ہوتا ہے وہ موصی کی وفات کے وقت موجود متصور ہوتا ہے۔

اشخاص و اغراض ذیل کے لئے وصیت کرنا جائز ہے:۔

(۱) موصی کے وارث کی اولاد یا اُس کے اقربا و یا ہمسایہ وغیرہ کے حق میں۔

(۲) عام خیر یا چند مخصوص محتاجوں کے حق میں۔

(۳) مکہ معظمہ کے شہر کی کسی مسجد کے لئے۔

(۴) فی سبیل اللہ صرف کرنے کے لئے۔

(۵) وجوہ الخیر یا وجوہ البر یعنی کارِ ثواب یا کارِ خیر کے لئے عموماً۔

(۶) خدا کی راہ میں جہاد کرنے کے لئے۔

(۷) شیعوں کے نزدیک اموات کی قبروں پر مذہبی رسوم کی ادائی یا

عزاداری محرم وغیرہ کے واسطے۔

(۸) غلاموں کے آزاد کرنے کے لئے۔

(۹) موصی کے قرضوں کی ادائی کے لئے۔

(۱۰) مسکینوں کو کھانا کھلانے کے لئے۔

وصیت اُس شخص کے حق میں جو اراداً موصی کی ہلاکت کا باعث ہو

کل مذہب اسلام میں ناجائز ہے۔

فصل چہارم تمنیخ وصیت

وصیت بذات خود قابل تمنیخ ہے اور ہر وقت منسوخ ہو سکتی ہے

۱۷ دیکھو صفحہ ۵۷۷ -

۱۸ دیکھو وصیت نامہ مقدمہ بشن چند بساوت بنام سید نبیر حسن جس کا حوالہ سابق میں دیا گیا ہے۔

یہاں تک کہ موصی مرض الموت میں بھی اُس کو منسوخ کر سکتا ہے۔
 وصیت صریحاً اور ضمناً یا صراحۃً و کناً یا دونوں طرح سے منسوخ ہو سکتی
 ہے۔ جب موصی بہ الفاظ صریح وصیت کو منسوخ کرتا ہے تو اُس کو تنسیخ صریح کہتے
 ہیں اور جب وہ موصی کی رفتار و کردار سے یا اُن افعال سے جو بعد وصیت
 موصی سے مرزد ہوتے ہیں اور اُن سے موصی کا وصیت کو قائم رکھنے کا ارادہ
 نہ پایا جائے منسوخ ہو جاتی ہے تو تنسیخ ضمنی کہلاتی ہے۔
 لیکن وصیت کے بعد موصی کے شادی کر لینے سے شرع اسلام کی رو سے
 اُس کی وصیت ناجائز نہیں ہو سکتی ہے۔

باعتبار طریقہ و قابلیت تنسیخ وصیت کی عموماً چار قسمیں ہیں : —
قابلیت تنسیخ پہلی قسم کے وصایا کی صراحۃً و کناً یعنی الفاظ و کردار
 دونوں طرح سے تنسیخ ہو سکتی ہے۔ دوسری قسم کے
 وصایا صرف الفاظ کے ذریعہ سے منسوخ ہوتی ہیں۔ تیسری قسم کی
 وصیتیں صرف فعل یا کردار سے یعنی ضمناً و فعلاً منسوخ ہوتی ہیں اور چوتھی
 قسم کے وصایا کسی طرح منسوخ نہیں ہو سکتی ہیں۔

قسم اول میں ایسے وصایا داخل ہیں جو موصی کے قول صریح سے
 منسوخ ہو سکتی ہیں یا اس طرح اُن کی تنسیخ عمل میں آتی ہے کہ موصی اُن وصیت کو
 بیچنے یا منتقل کرنے کے بعد اس انتقال کو منسوخ نہیں کر سکتا۔ یا وصیت اول
 کے بعد موصی کی اسی جائیداد یا مال وصیتی کو بذریعہ وصیت کسی دوسرے کو
 دے دینے سے وصیت اول منسوخ ہو جاتی ہے۔

دوسری قسم کی وصیت وہ ہے جس میں موصی اپنے مال کا تیسرا یا
 چوتھا حصہ کسی شخص کو وصیت کرتا ہے۔ ایسی صورت میں موصی لہ موصی کی
 کسی ایک جائیداد سے جو مرنے کے وقت اُس نے چھوڑی ہے اپنا
 وصیتی حصہ لینے کا مستحق سمجھا جاتا ہے لہذا ایسی حالت میں اگر موصی بصرحت
 اپنی زندگی میں اس طرح کی وصیت کو منسوخ نہ کرے تو وہ نافذ العمل
 سمجھی جاتی ہے۔

قسم سوم میں وہ وصایا داخل ہیں جن کے ساتھ موصی نے غلاموں کے آزاد کرنے کی شرط لگائی ہو اور جو موصی کے فعل صریح سے منسوخ ہو سکتی ہیں۔
چوتھی قسم سگی وصیت وہ ہے جس میں آزادی غلام کی شرط مطلق لگائی گئی ہو اور جس کو موصی صراحتاً اور نہ ضمناً منسوخ کر سکتا ہو۔

شیعوں کے مذہب میں موصی کی وفات کے پہلے شے یا جائیداد وصیتی قبولیت موصی بہ کو موصی لہ کا قبول کرنا جائز ہے۔

لیکن اس کے برعکس شرع جعفری میں موصی لہ کے بحیات موصی وصیت کو قبول کرنے سے اُس کے حق میں کوئی فائدہ نہیں پہنچ سکتا۔

موصی بہ بفراخت و بکنا یہ دونوں طرح سے منظور ہو سکتا ہے۔ اگر موصی لہ موصی بہ کی نسبت اظہار منظوری یا نمانظوری کرنے کے بغیر مر جائے تو شرعاً قیاس کیا جاتا ہے کہ اُس نے اُس کو قبول کر لیا تھا اور اُس کے ورثاء موصی بہ کو ارثا پانے کے مستحق سمجھے جاتے ہیں۔

فصل پنجم

تقرر وصی

موصی جس شخص سے چاہے اپنی خواہشات آخری کی تعمیل کر سکتا ہو کون لوگ وصی ہو سکتے ہیں؟
ہے اور چند قیود کی پابندی کے ساتھ عورت مرد کوئی غیر شخص یا کسی قرابت دار کو اپنا وصی مقرر کر سکتا ہے۔
اور اگرچہ بعض صورتوں میں انتقال جائیداد بذریعہ وصیت ناجائز سمجھا جاتا ہے لیکن جس وصی کا موصی اپنی نابالغ اولاد کی تعلیم و تربیت کے لئے تقرر کرے وہ ہر حالت میں جائز ہے۔

وصی کا تقرر بالخصوص و بالعموم ہو سکتا ہے یعنی کسی خاص غرض

یا اغراض عام کے لئے وصی کا مقرر کیا جانا جائز ہے۔

نابالغ کسی کا وصی مقرر نہیں ہو سکتا اور مجنون کا بھی وصی مقرر ہونا خواہ اُس کو جنون دوری ہو کہ مستقل نا جائز ہے۔ لیکن عورت یا مرد نابینا یا کوئی ایسا شخص جو توہینِ نوبانی کی سزا بھگت چکا ہو شرعی وصی مقرر کیا جاسکتا ہے اس امر پر کہ مسلمان کسی کا فرزند کو گودہ مستامن ہی کیوں نہ ہو اپنا وصی نہیں بنا سکتا۔

غیر مسلم جو اسلام کے تمام فرقوں کا اتفاق ہے۔ حربی سے مراد سلطنتِ اسلام کی رعیت ہو وصی مقرر ہو سکتا ہے۔ ایسا غیر مسلم ہے جو کسی ریاست معاند کا باشندہ و رعیت ہو اور مستامن اُس غیر مسلم رعیت ریاست معاند کو کہتے ہیں جو سلطنتِ اسلام کے حدود میں اجازت نامہ سلامتی (پاسپورٹ) کے ذریعہ سے داخل ہوا ہو۔ اگر اس طرح کا تقرر ہو بھی تو وہ بحکم قاضی لائق تنسیخ سمجھا جاتا ہے۔ لیکن ذمی کا تقرر وصی کے عہدے پر ہو سکتا ہے اس پر بھی اگر قاضی مناسب سمجھے تو اس کو نامنظر کر سکتا ہے۔

بمقدمہ محمد امین الدین و شخص دیگر بنام محمد کبیر الدین ایک مسلمان عورت نے اپنی کل جائیداد ایک شخص غیر کے حق میں وصیت کر کے ایک ہندو کو عہدہ وصی پر مقرر کیا تھا۔ لیکن جب حکام صدر عدالت نے قاضی القضاۃ اور دوسرے مفتیان متعلقہ سے اسی بابت استصواب کیا تو اُن لوگوں نے حسبِ قیاس رائے دی۔

(الف) اگر موصیہ لا وارث مری ہے تو وہ اپنی تمام جائیداد بذریعہ وصیت دے سکتی ہے۔
(ب) اگر وہ وارث رکھتی ہے۔ تو ثلث مال سے زیادہ کی

وصیت کا جواز اُس کے ورثا کی رضامندی پر منحصر ہے۔ اور
(ج) ہر چند مسلم کا وصی غیر مسلم مقرر ہو سکتا ہے لیکن قاضی اگر ضرورت
سمجھے تو اس کو علاحدہ کر سکتا ہے اور جب تک وصی برطرف نہ کیا جائے اس کی
تمام کارروائیاں اور انتظامات متعلق جائداد وصیتی جائز سمجھے جاتے ہیں۔
وصی کو وصی الیہ بھی کہتے ہیں اور وصی کی تعریف یہ ہے کہ وہ امین
وصی کی حیثیت ہے جس کو وصی اپنے مرنے کے بعد اپنی جائداد اور اطلاق
قانونی کے اہتمام اور انتظامات و حفاظت کے لئے اپنی زندگی
میں مقرر کرتا ہے۔ اس کے علاوہ وصی قائم مقام وصی
سمجھا جاتا ہے۔

ذیل کی صورتوں میں وصی کے افعال متولی کی کارروائیوں کے مانند
باطل نہیں سمجھے جاتے ہیں:—
وصی کے لئے کفن خریدنا، اُس کے اخراجات دفن کا ادا کرنا، اُس کے
حقوق کے متعلق عدالتی کارروائی کرنا، اُس کی اولاد کے لئے ضروریات زندگی
خریدنا، وصی کے حق میں جس قدر مہم ہوئے ہیں اُن کو قبول کرنا اور جو
امانتیں وصی کے یہاں رکھائی گئی ہوں اُن کو واپس کرنا اور جس قدر وصیا
اُس نے دوسروں کے حق میں کیے ہیں اُن کو مال وصیتی سے ادا کرنا۔
اگر اراضی وصیتی کے متعلق ایک سے زیادہ وصیائے مشترکہ مقرر
کیئے جائیں تو اُن میں سے کسی ایک کو زر تحصیل کا وصول ہونا کافی و جائز ہے
لیکن بصورت انتقال اراضی کل وصیا کا شریک رہنا لازم ہے

فصل ششم

اختیارات وصی

عموماً ہندوستان کی انگریزی حکومت میں اختیارات اوصیاء

۱۔ اس کے علاوہ دیکھو جہاں خاں بنام سینڈے (۱۸۶۸ء) بمکال رپورٹس سلیکٹ نمبر صفحہ ۱۶
مطابق وکیل رپورٹر جلد ۱۹ صفحہ ۱۸۵۔

قانون حصول نقل مصدقہ وصیت و اہتمام ترکہ (دی پروبیٹ اینڈ اینڈینسٹریشن ایکٹ) نشان (۵) بابت ۱۸۸۱ء کے تابع ہیں۔ مگر مسلمان اوصیا کے واسطے وصیت نامہ کی نقل مصدقہ حاصل کر کے اپنے کو جائیداد وصیتی کے انتظام کا مستحق بنانے کی ضرورت نہیں ہے بناءً علیہ اس مضمون کے متعلق احکام شرع محمدی کا ذکر کرنا نہایت ضرور و مفید ہے۔

اولاد موصی کی نابالغی کی صورت میں وصی کے اختیارات ایک احکام شرع محمدی | حد تک مطلق سمجھے جاتے ہیں۔ اگر وصی ضرورت سمجھے تو اپنے اختیار سے وہ جائیداد زیر وصیت کو فروخت کر کے پہلے اُس کی قیمت سے موصی کا قرضہ اور اُس قرضہ کو جو اُس نے موصی کے بچوں کی پرورش وغیرہ کے واسطے کیا ہوا دے کر سکتا ہے بعد ازاں باقی رقم سے کوئی دوسری بہتر اور زیادہ نفع کی جائیداد خرید سکتا ہے یا اُس رقم کو دوسرے زیادہ منفعت کے کاموں میں مثلاً تجارت اور صرافہ میں لگانا اُس کے لئے جائز ہے۔

لیکن جائیداد کی بیع کسی معقول معاوضہ پر ہونی چاہئے یعنی ”اُس قیمت پر جو بیویاریوں اور اہل تجارت کی رائے میں مناسب سمجھی جاتی ہے جائیداد وصیتی کا فروخت ہونا لازم ہے“ وصی کا ایسی جائیداد کو خریدنا یا اپنے کسی ایسے قریب دار کے ہاتھ بیچنا جو شرعاً وصی کے خلاف گواہی نہ دے سکتا ہو درست نہیں ہے۔ وہ منقولہ اور غیر منقولہ دونوں قسم کی جائیدادوں کی تقسیم میں جو موصی کے شریک حصہ داروں یا موصی لہ میں ہونے والی ہے شریک ہو کر موصی کے نابالغ اطفال کا حصہ لے سکتا ہے۔ اگر اس قسم کی جائیداد میں تقسیم سے تھوڑا سا نقصان نابالغوں کے حصہ کو پہنچتا ہو یعنی غیر سیر کی صورت میں وصی جائیداد کو تقسیم کر سکتا ہے اور اگر تقسیم سے زیادہ نقصان پہنچتا ہو یعنی بشکل فتن کثیر ایسی تقسیم ناجائز و غیر موثر ہے۔

اگر موصی کے تمام ورثا نابالغ ہوں تو وصی کا موصی لہ کو اُس کا حصہ دے کر باقی مال وصیتی کا ورثائے موصی کے لئے اپنے قبضہ میں محفوظ رکھنا

جائز و موثر ہے۔ قبضہ وصی کے زمانہ میں اگر ورثا کے حصہ کا کچھ مال تلف ہو جائے یا جاتا رہے تو نابالغ اشخاص کو جو اُس کے زیر سرپرستی رہتے ہیں وصی یا وصی لہ کے مال تلف شدہ کے معاوضہ لینے کا حق حاصل نہیں ہے اور نہ وہ ان دنوں میں سے کسی ایک سے اُس کی تلافی کر سکتے ہیں بشرطیکہ ایسا نقصان اُس کی عمدہ غفلت اور کاہلی سے نہ ہوا ہو۔

مگر جب وصی کے بعض ورثا بالغ اور غیر حاضر ہوں تو وصی اُن کی طرف سے ہر چیز کو بجز عقار یعنی جائیداد غیر منقولہ کے وصی لہ کے ساتھ تقسیم کر سکتا ہے اور وصی لہ کا حصہ اُس کو پہنچا کر نابالغوں کے حصوں کو اپنے پاس رکھ سکتا ہے۔ اگر کل ورثا نابالغ ہوں اور اُن میں سے بعض بالغ اور حاضر ہوں تو جو تقسیم کہ وصی میراث لینے جائیداد منقولہ وغیرہ منقولہ کی کرتا ہے وہ بمقابلہ ورثائے بالغ ناجائز ہے۔ لیکن اگر ورثا بالغ و عاقل ہونے کے باوجود غیر حاضر ہوں تو جائیداد غیر منقولہ کی تقسیم اُن کے مقابلہ میں غیر موثر ہے یعنی اگر ورثا باوصف بالغ ہونے کے غیر حاضر ہوں تو جو تقسیم جائیداد منقولہ کی وصی وصی لہ کے ساتھ کر لیتا ہے وہ جائز ہے۔ جب کسی شخص نے دو وصی مقرر کیے ہوں اور اُن میں کا ایک مر جائے لیکن اُسی دوسرے وصی کو اپنا بھی وصی مقرر کرے تو جو وصی زندہ رہتا ہے وہ وصی سابق کی جائیداد کا انتظام بطور وصی منفرد انجام دے سکتا ہے۔ حنفیہ کے نزدیک وصی کا کسی دوسرے کو اپنا قائم مقام مقرر کرنا اور اُس کے ذریعہ سے اُس وصیت کے اغراض کی تعمیل کرنا جس کے واسطے وہ خود ابتداءً مقرر کیا گیا تھا جائز ہے۔

جب کسی مسلمان کی وصیت کے متعلق وصی کو از روئے قانون حصول نقل صدقہ وصیت و اہتمام ترکہ بابت ۱۸۸۱ء ہند میں وصیت کی نقل صدقہ عطا ہوتی ہے تو اُس کا منشا صرف یہ ہوتا ہے کہ وصی

جائدادِ وصیتی کو حاصل کرنے کے بعد دوثلث مال کا جو ورثائے موصی کا حق ہے امین محض اور ایک ثلث مال کا جو اغراضِ وصیت کے لئے یعنی موصی لہم کے حصہ کا ہوتا ہے امین مستعد سمجھا جاتا ہے بالفاظ دیگر موصی ایک ثلث مسترد کہ از روئے وصیت تقسیم کر دیتا ہے اور باقی دوثلث متروکہ بطور امانت اُس کے پاس ورثائے موصی کے لئے محفوظ رکھتا ہے۔

بایہام

قانون شفع

فصل اول

مشاہدات عام

جب ایک شخص کو کسی جائداد کے خریدنے میں دوسرے پر ترجیح پانے کا استحقاق ہو تو شرع محمدی میں اس ترجیح کو حق شفعہ کہتے ہیں۔ آزاد ام اور سہولت کے خیال اور غیر شخص کو حصہ داروں میں شریک اور ہمسایوں میں داخل نہ ہونے دینے کی غرض پر یہ حق منبئی ہے۔

حکومت اسلام کے ساتھ ہندوستان میں شرع حنفی کی شفع کا نفاذ
حق شفعہ کن مقامات | ہوا اور بعض مقامات میں شفع قانون مقامی کا جسز
میں نافذ ہو سکتا ہے | بن گئی ہے چنانچہ لاک بہار صوبہ پنجاب کے بعض حصوں

اور مالک مغربی اور شمالی (صوبہ متحدہ اگرہ و اودھ) میں ہندو اور مسلمان دونوں حق شفع کے متعلق دعوے کرنے کے مجاز ہیں لیکن ہند کے دوسرے مقامات میں رسم و رواج پر شفع کا انحصار ہے۔ مثلاً بنگالہ جنوبی میں صرف مسلمانوں کو حق شفع حاصل ہے لیکن دوسرے مقامات میں ہندو اور عیسائیوں نے بھی حق شفع پر عمل کیا ہے۔ خود شرع محمدی کی رو سے ہر ایک شخص بلا لحاظ مجلس و مذہب حق شفع کا دعویٰ کر سکتا ہے۔

حق شفع صرف جائیداد غیر منقولہ پر ہوتا ہے اور اس کا لحاظ نہیں کیا جاتا شفع کس قسم کی جائیداد سے متعلق ہوتا ہے کہ آیا وہ ملک مشترکہ ہے کہ منفردہ یا قابل تقسیم ہے کہ ناقابل تقسیم اور صرف اُسی وقت شفع کا دعویٰ ہو سکتا ہے جبکہ مالک ایسی جائیداد کو کسی شے کے معاوضہ میں منتقل کرتا ہے۔

لہذا ایسی جائیداد کے متعلق جو بذریعہ توریث منتقل ہوتی ہے یا بطور ہبہ کسی معاوضہ کے بغیر یا بذریعہ وصیت کسی کو ملتی ہے شفع کا دعوے نہیں ہو سکتا۔ اور نہ اُس جائیداد کی بابت کسی کو شفع کی مالش کرنے کا حق پیدا ہوتا ہے جو کسی کو حسن خدمت کے صلہ میں یا اُن خدمتوں کے عوض میں جو آئندہ انجام پانے والی ہیں دی جاتی ہے جو جائیداد بطور انعام یا مہر زوجہ دی جاتی ہے وہ بھی شفع کے اثر سے مستثنیٰ ہے۔

ہبہ شرط العوض کی شکل میں جب تک منتقل الیہ بدل کو جس کا قرار دیا ہوا ہو منتقل کنندہ کو ادا نہیں کرتا دوسروں کو اُس جائیداد میں حق شفع نہیں پیدا ہوتا اگر کسی جائیداد کے انتقال کی بابت دو اشخاص کے درمیان کوئی معاملہ طے پائے تو ہند کے قانون انتقال جائیداد کی رو سے نہیں بلکہ شرع محمدی

۱۔ میرے خیال میں مقدمہ فدا علی بنام مظفر علی (۱۸۸۲ء) الہ آباد جلد ۵ صفحہ ۶۵ فیصلہ صحیح نہیں ہے۔

۲۔ نجم النساء بنت ام عجائب علی خاں (سنہ ۱۲۹۱ھ) الہ آباد جلد ۲۲ صفحہ ۳۴۳۔ بیگم بنام محمد یعقوب (سنہ ۱۸۹۲ء) الہ آباد جلد ۱۶ صفحہ ۳۴۴۔

کے مطابق اس امر کا فیصلہ کیا جائے گا کہ جائداد مذکورہ کے انتقال کی تکمیل ہوئی کہ نہیں۔

اصول مندرجہ فقرہ بالا سے یہ نتیجہ اخذ ہوتا ہے کہ جو جائداد واپس پڑی جاتی ہے یا کسی مشروط بیع کے ذریعہ سے اس طرح رہن کی جاتی ہے کہ بیعت کے وقت تک ملک رہن نہ کیا جائے گا تو اس میں حق شفع نہیں پیدا ہوتا ہے۔

فصل دوم

معیان حق شفع

شرع حنفی کی رو سے تین قسم کے اشخاص حق شفع کا دعویٰ کرنے کے مستحق ہیں لیکن کل اشخاص ایک وقت میں نالش نہیں دائر کر سکتے بلکہ ایسے لوگوں کو ایک دوسرے کے سلسلہ میں نالش کا حق پیدا ہوتا ہے:۔

اول۔ اشخاص جو شے مشفوعہ کی ملک میں شریک ہوتے ہیں وہ شفع شریک کہلاتے ہیں۔

دوم۔ اشخاص جن کو جائداد بیعہ کی نسبت حق آسائش حاصل ہو یا تین قسم کے مطابق زبان فقہائے عرب وہ لوگ جو بیعہ کے حقوق اور لوگ شفع کے متعلقات و لمعات میں شرکت رکھتے ہوں ان کو شفع ظلیہ مستحق ہیں کہتے ہیں۔

۱۔ بابورام غلام سنگھ بنام در سنگھ بہانے (۱۹۷۵ء) دیکلی رپورٹ جلد ۲۵ صفحہ ۱۲۳۔

دیانت اللہ بنام کاظم ملا (۱۹۸۷ء) کلکتہ جلد ۱۵ صفحہ ۱۸۴۔

۲۔ بیگم بنام محمد یعقوب جس کا حوالہ سابق میں دیا گیا ہے۔ گردیاں مندر بنام ٹیک زارین سنگھ (۱۹۶۵ء) بنگال لارپورٹس جلد صمیمہ صفحہ ۲۶ مطابق دیکلی رپورٹ جلد ۲ صفحہ ۲۱۵۔

سوم۔ جو لوگ مبیعہ کے ہمسایہ ہوں یا جن کی جائداد اس سے متصل ہو وہ شفیع جا رکھلاتے ہیں چنانچہ اس شخص کا دعویٰ جس کا حصہ جائداد مبیعہ میں ہو اس سے زیادہ قوی ہے جس کو صرف مبیعہ پر حق آسائش حاصل ہو اور اس دوسری قسم کے شفیع کا حق ہمسایہ کے حق سے زیادہ قوی سمجھا جاتا ہے یعنی پہلی قسم کے شفیع کو دوسرے پر اور دوسرے کو تیسرے پر شفیع کا دعویٰ کرنے میں ترجیح حاصل ہے۔

لیکن جب کوئی شخص حق شفیع حاصل ہونے کے بعد بھی اس کا طالب بڑی جائدادوں یا علاقوں کے متعلق شفیع نہیں پیدا ہوتی۔ نہ ہو یا اپنے حق سے دست بردار ہو جائے تو دوسرا شخص جس کو پہلے شخص کے بہ نسبت کم درجہ کا حق شفیع حاصل ہے شفیع کی نائش کر سکتا ہے۔

بڑی جائدادوں یا علاقوں کے متعلق شریک حصہ دار کو حق شفیع حاصل ہے لیکن ہمسایہ صرف بلغ و مکان اور چھوٹے چھوٹے قطعات زمین کی بابت شفیع کا دعویٰ کر سکتا ہے۔

شرع امامیہ کی رو سے صرف جائداد کا شریک حصہ دار یعنی شفیع شریک شفیع کا مستحق سمجھا جاتا ہے مگر چونکہ ہند میں صرف خفیوں کا قانون شفیع کہیں تو رسم کی بنا پر اور کہیں خصوصیت مقام کی وجہ سے رائج و نافذ ہے لہذا جب

۱۔ غلام علی خاں بنام اگر جیت رائے (۱۸۷۷ء) ویکی رپورٹر جلد ۱، صفحہ ۳۴۴۔ ۲۔ چاند خاں بنام نعمت خاں (۱۸۷۹ء) بنگال لارپورٹس جلد ۳ صفحہ ۲۹۶۔ ۳۔ رنجو داس بنام جگل داس (۱۸۹۹ء) بمبئی جلد ۲۴ صفحہ ۴۱۴۔ ۴۔ کریم بنام پربھو لال بوس (۱۹۰۵ء) الہ آباد جلد ۲۸ صفحہ ۱۲۷۔ ۵۔ مطابق الہ آباد جلد ۳۱ صفحہ ۵۱۹۔

۶۔ محمد حسین بنام محمد علی (۱۸۷۷ء) بنگال لارپورٹس اپیل کیسز جلد ۶ صفحہ ۴۱۔ ۷۔ مطابق ویکی رپورٹر جلد ۱۴ فیصلہ جلسہ کاملہ۔ ۸۔ شیخ محمد بخش بنام کریم الدین احمد (۱۸۷۷ء) امین۔ ڈبلیو۔ رپورٹس جلد ۶ صفحہ ۳۷۷۔ ۹۔ عبدالرحیم خاں بنام خراج سنگھ (۱۸۹۲ء) الہ آباد جلد ۱۵ صفحہ ۱۰۴۔

شفوعہ کا بائع شیعہ ہو تو سنی شفیع جاز شفیع کا مستحق سمجھا جاتا ہے۔ اور جب بائع سنی ہو تو اسی قاعدہ کا اطلاق کیا جاتا ہے۔ لیکن الہ آباد ہائی کورٹ نے اس کے عکس طے کیا ہے یعنی جب بائع و مشتری دونوں سنی ہوں تو کوئی شیعہ برائے ہم سایہ شفیع کا دعویٰ نہیں کر سکتا۔

فصل سوم

شرائط جواز شفیع

دعویٰ شفیع رجوع کرنے کے پہلے مدعی کو دو باتوں کی تکمیل کر لینی ضرور ہے امور ضروری | اور جب تک ان دو شرطوں کی تکمیل نہیں ہوئی کوئی شخص متعلق دعویٰ شفیع کی نالش کرنے کا مجاز نہیں ہو سکتا۔

(۱) جس شخص کو جائیداد بیعہ کی نسبت حق شفیع کا دعویٰ کرنا منظور ہو اس کو لازم ہے کہ جائیداد کے فروخت ہونے کی اطلاع پاتے ہی فوراً اپنے ارادہ کا کہ وہ جائیداد مذکور کے متعلق دعویٰ کرنے والا صیر کا اظہار کر دے۔ ارادہ کا اظہار طلب کی شکل میں کیا جانا چاہیے۔ اس کے واسطے مخصوص الفاظ یا کسی خاص کلمہ کے کہنے کی ضرورت نہیں ہے اور اس کے متعلق شرع میں مدعی کو جو کچھ تکلیف دی گئی ہے وہ اس قدر ہے کہ طلب موثقت | کہ دعویٰ دار شفیع صاف اور صریح طور پر اپنی نیت کو طلب اور خواہش کے پیرایہ میں ظاہر کر دے اور اس کے اظہار میں کسی قسم کا ابہام

ع۔ جگ دیوشکمہ بنام قاضی سید محمد افضل (۱۹۰۵ء) کلکتہ دیکی نوٹس جلد ۹ صفحہ ۸۲۶۔

ع۔ قربان حسین بنام جیوٹے (۱۹۹۹ء) الہ آباد جلد ۲۲ صفحہ ۱۰۲۔

ع۔ جادوشکمہ بنام راج کنور (۱۹۸۸ء) بمبئی لاہور نوٹس اپیل کیس جلد ۴ صفحہ ۱۷۱۔

نہ پیدا ہونے دے
طلب مواثبت کرنے میں شفیع کو کسی قسم کی تاخیر نہ کرنی چاہیے بلکہ اس کا فرض ہے
کہ حج کی اطلاع ہوتے ہی اس قسم کی خواہش کا اظہار کر دے۔ اور اگر اس طریقہ اور
رسم کے ادا کرنے میں ذرا بھی دیر ہو گئی تو اس کا حق شفیع ساقط ہو جاتا ہے۔
لیکن گواہوں کی موجودگی میں طلب مواثبت کرنا ضرور نہیں ہے۔
دعوتے شفیع کے متعلق دوسری شرط یہ ہے کہ بظہر حالات جس قدر جلد ممکن ہو
شفیع گواہوں کے روبرو

(الف) جائد امتیاز پر یا

(ب) بائع کی حضوری میں یا

(ج) مشتری کی موجودگی میں جیسا کہ موقع ہو اپنی خواہش کا اس طرح
اظہار کرے کہ گویا وہ گواہوں سے واقعہ اظہار طلب کی شہادت ادا کرنے کی استدعا
کرتا ہے۔ اس کا رد وائی کو طلب استشہاد کہتے ہیں جس کے معنی گواہوں سے شہادت
دلوانے کی استدعا کے ہیں۔

چونکہ شفیع کا حق محض شرعی ہے لہذا ان دونوں طلب کے متعلق اگر ان
رسوم کے نبجالانے میں جن کو شرع نے لازم کیا ہے ذرا بھی لغزش ہوئی تو حق دعوت
باطل ہو جاتا ہے

شفیع کا طلب دوم کو مشتری کی موجودگی میں ظاہر کرنے کے لئے جائد امتیاز و شفوعہ

۱۔ جلد متذکرہ بالا میں دیکھو پرکاش سنگھ بنام جوگیشور سنگھ (۱۸۶۵ء) بنگال لار پورٹس اپیل کمیٹر
جلد ۲ صفحہ ۱۲۔ اور جلد یو سنگھ بنام قاضی سید محمد افضل جس کا حوالہ سابق میں دیا گیا ہے۔

۲۔ علی محمد بنام آج محمد (۱۸۶۷ء) الہ آباد جلد ۱ صفحہ ۲۸۳۔ جعفر خاں بنام جبار میاں (۱۸۸۸ء)
کلکتہ جلد ۱۰ صفحہ ۳۸۳۔

۳۔ جادو سنگھ بنام راج کنو جس کا حوالہ دیا گیا ہے۔

۴۔ مبارک حسین بنام کمیز بانو (۱۸۸۵ء) الہ آباد جلد ۲ صفحہ ۱۶۱۔ گنگا پرشاد بنام اجود میاں پرشاد
(۱۸۹۵ء) الہ آباد جلد ۲۸ صفحہ ۲۴۔

جس کے متعلق وہ دعویٰ کرنا چاہتا ہے مشتری کے قبضہ میں ہونا ضرور نہیں ہے۔
ہندکی انگریزی عدالتوں نے طے کیا ہے کہ طلب دوم کے اظہار میں
شفیع کو صاف طور سے کہنا چاہیے کہ اُس نے طلب مواثبت کی ہے۔
اپنی ذات سے مدعی کے طلب اشہاد کرنے کے متعلق عدالتوں نے
اس امر کو اس کی قابلیت پر منحصر قرار دیا ہے۔ اس بنا پر اگر شفیع کسی دور دراز
کے مقام پر رہتا ہو تو خط یا قاصد یا اپنے کسی مختار کے ذریعہ سے طلب اشہاد
کر سکتا ہے۔

مبیعہ کی جو قیمت مشتری سے بائع کو وصول ہوتی ہے اُس کے ادا کرنے پر
شفیع کا آمادہ ہونا ضرور ہے۔ لیکن اگر شفیع کے خیال میں بائع نے اصل قیمت
سے زیادہ بڑھی ہوئی قیمت بتلائی ہے تو شفیع کو بیان کرنا چاہیے کہ وہ اس
قیمت کے دینے کے لئے راضی ہے بشرطیکہ بازار میں بھی یہی نرخ قرار پائے۔

۱۔ علی محمد خاں بنام محمد سعید حسین (۱۸۹۶ء) الہ آباد جلد ۸ صفحہ ۲۰۹۔ جامداد شفعہ پر وجود
رہکر شفیع کی طلب کے جائز ہونے کے متعلق دیکھو کلثوم بی بی بنام فقیر محمد خاں (۱۸۹۶ء)
الہ آباد جلد ۸ صفحہ ۲۹۸

۲۔ رجب علی چوہدری بنام چاندنی چرن بھدراد (۱۸۹۹ء) کلکتہ جلد ۷ صفحہ ۵۲۳۔ مبارک حسین
بنام کنیزانود (۱۸۹۰ء) الہ آباد جلد ۲ صفحہ ۱۶۰۔ عباسی سلیم بنام افضل حسین (۱۸۹۸ء) الہ آباد
جلد ۲ صفحہ ۳۵۷۔

۳۔ سید واجد علی خاں بنام لالہ ہنومان پرشاد (۱۸۹۹ء) بنگال لارپورٹس اپیل کیسز
مطابق ویکی رپورٹر جلد ۱۲ صفحہ ۴۸۴۔ مسماۃ وجیہ النساء بیگم بنام شیخ رستم علی ویکی رپورٹر (۱۸۹۵ء)
صفحہ ۲۱۹۔ امام الدین بنام شاہجہاں بی بی (۱۸۹۵ء) بنگال لارپورٹس جلد ۶ صفحہ ۱۶۷۔
نوٹ۔ علی محمد خاں بنام محمد سعید حسین جس کا حوالہ آچکا ہے۔ آبادی سلیم بنام انعام بیگم
(۱۸۹۷ء) الہ آباد جلد ۱ صفحہ ۵۲۱۔

۴۔ لجا پرشاد بنام دیبی پرشاد (۱۸۸۸ء) الہ آباد جلد ۳ صفحہ ۲۳۶۔ کریم بخش بنام خدابخش
(۱۸۹۴ء) الہ آباد جلد ۱۶ صفحہ ۲۴۷۔

لیکن رسوم متذکرہ بالا میں سے کسی ایک کی ادائی کے وقت یعنی طلب موافقت یا طلب استشہاد کے وقت شفیع کو مبیعہ کی بتلائی ہوئی قیمت کے ادا کرنے کی ضرورت نہیں ہے۔

اگر مشتری کے قبضہ میں آنے کے بعد مبیعہ میں کوئی ایسی افزائش مدعی کو اضافہ ہوئی ہو جس کا ملحقات میں شمار ہو سکتا ہو تو شفیع کو اُس مبیعہ کا معاوضہ افزائش کا معاوضہ دینا لازم ہے۔ اور اگر مشتری کے قبضہ میں آنے کے بعد جائیداد مشقوعہ میں کچھ نقص یا کمی واقع ہو تو قیمت میں سے اُس قدر منہا کرنے کا مدعی مجاز ہے۔ لیکن جس صورت میں کہ مشتری نے خود مبیعہ میں کوئی کمی یا نقص نہ کیا ہو اور نہ اپنی غفلت سے اُس کے کچھ حصہ کو ضائع ہونے دیا ہو تو وہ پوری قیمت شفیع سے حاصل کر سکتا ہے۔

جب ایک جائیداد مبیعہ میں چند اشخاص کو برابر کا حق شفیع پیدا ہوتا ہے تو ان میں کا ہر ایک شفیع اپنے حق کے مطابق جائیداد مبیعہ کے جزو کے خریدنے کا مستحق ہوتا ہے اور اس بنا پر دعویٰ شفیع میں اُس کو کل جائیداد مبیعہ شامل کرنا چاہیے کیونکہ دوسرے دعویٰ اربھی اُس میں حق شفیع رکھتے ہیں۔

جب کوئی جائیداد ایک ہی بیع نامہ کے ذریعہ سے فروخت کی جائے اور شفیع اپنے حق شفیع کی بنا پر اس پر قبضہ پانے کا دعویٰ کرے اور اُس دعویٰ میں جائیداد مبیعہ کو خریدنے کے دو وجوہ بتلائے یعنی اُس کے ایک جزو کو شرع محمدی کی رو سے اور اُس کے دوسرے حصہ کو واجب العرض کی بنا پر مشغوعہ قرار دے اور جب عدالت پر ثابت ہو جائے کہ شفیع مدعی نے اپنے افعال و کردار اور سکوت سے مبیعہ کے اُس جزو کے پانے کا مستحق نہیں رہا جو اُس کو شرع محمدی کی رو سے مل سکتا تھا تو عدالت مبیعہ کا وہ حصہ بھی جو بیع نامہ کے ذریعہ سے منتقل ہوا ہے مدعی کو نہیں دلائیگی۔

فصل چہارم

مسائل متفرق

جس صورت میں دعویٰ شفع کی بنا پر کسی رسم یا مخصوص اقرار پر مبنی نہ ہو تو ہندوستان کی انگریزی عدالتوں کے اصول کے مطابق جواز دعویٰ کے لئے بائع اور مدعی دونوں کو شرع محمدی کے تابع ہونا لازم ہے۔ لیکن کلکتہ ہائی کورٹ نے اس سے بھی زیادہ اس اصول کو محدود کر دیا ہے۔ چنانچہ عدالت موصوفہ کا فیصلہ ہے کہ بائع اور شفیع کے سوائے مشتری کا بھی مسلمان ہونا ضرور ہے۔ مگر افسوس ہے کہ عدالت کے اس تصفیہ سے قانون شفع کی مصلحت جو شرع محمدی میں قرار دی گئی ہے مفقود ہو جاتی ہے۔ براہنہم الہ آباد ہائی کورٹ کا فیصلہ ہے کہ اس حق کے نفاذ کے لئے مشتری کا مسلمان ہونا لازم نہیں اور میں کہتا ہوں کہ اس عدالت نے بہت صحیح اصول مشتری کا مسلمان قرار دیا ہے۔ اور خود عدالت نے طے کیا ہے کہ غیر مسلم لوگوں کو ہونا ضرور نہیں جنھوں نے جائیداد کے متعلق مسلمانوں سے معاملت کی ہے۔ اور وہ لوگ ان شرائط و فرائض سے بھی واقف تھے جو اس جائیداد سے متعلق تھیں صرف اس بنا پر کہ وہ شرع محمدی کے تابع نہیں ہیں شرائط و فرائض مذکورہ کو توڑنے کی اجازت دینے سے مسلمانوں کے حق میں سخت نا انصافی ہوتی ہے۔

۱۔ دوار کا داس بنام حسین بخش (۱۸۷۸ء) الہ آباد جلد ۱ صفحہ ۵۶۔ پورن سنگھ بنام ہری جی پان سنگھ (۱۸۷۲ء) بنگال لارپورٹس اپیل کیسز جلد ۱۰ صفحہ ۱۱۔
۲۔ شیخ قدرت اللہ بنام موہن بہا (۱۸۶۹ء) بنگال لارپورٹس اپیل کیسز جلد ۴ صفحہ ۱۳۔
۳۔ برج موہن بنام ابوالحسن خاں (۱۸۸۵ء) الہ آباد جلد ۷ صفحہ ۷۷۔

جب ایک ہی قسم کے چند شفع کسی جائداد بیعہ کے متعلق مدعیان شفع ہوں تو بیعہ ان میں علی السوۃ تقسیم کر دیا جاتا ہے اور ان کے ان حصوں کے بڑے چھوٹے ہونے کا لحاظ نہیں کیا جاتا جن کی بنا پر انھیں مشفعوہ کے خریدنے کا حق پیدا ہوتا ہے۔ فرض کرو کہ ایک جائداد کے الف ب اور ج شریک حصہ دار ہیں اور الف کا حصہ ایک ثلث، ب کا حصہ نصف، اور ج کا حصہ سدس، اُس جائداد میں ہے۔ الف اپنا حصہ د کو فروخت کرتا ہے لہذا اب اور ج، الف کا نصف نصف حصہ پانے کے مستحق ہیں یعنی الف کا حصہ ب اور ج میں علی السوۃ تقسیم کیا جائیگا۔

ایک مقدمہ میں کلکتہ ہائی کورٹ کے جلسہ کاملہ نے تصفیہ کیا ہے کہ جب ایک شریک حصہ دار اپنے دوسرے شریک حصہ دار کی بیع میں کو اپنا حصہ منتقل کر دے تو دوسرے شریک حصہ داروں کو ناشر شفع کا حق نہیں ہو سکتا کیونکہ سب شریک حصہ داروں کا جائداد میں مساوی حق ہوتا ہے اور ایسی صورت میں وہ وجہ جس کی بنا پر حق شفع پیدا ہوتا ہے مفقود رہتی ہے۔ لیکن الہ آباد ہائی کورٹ کا فیصلہ اس کے خلاف ہے یعنی جس صورت میں دو سے زیادہ شریک حصہ دار ہوں اور ان میں سے ایک اپنا حصہ

حصہ خارج شکہ بنام الہ بیچک لال دہلوی کی رپورٹ جلد ۲ صفحہ ۷۱۔ بمقام عدالت علی بنام بابا رام (۱۸۸۸ء) الہ آباد جلد ۱۲۔ الہ آباد ہائی کورٹ کے جلسہ متفقہ نے تجویز کی ہے کہ جب کسی جائداد کے دو سے زیادہ شریک حصہ دار ہوں تو شرعاً امانیہ کی رو سے ان کو حق شفع نہیں ہو سکتا لیکن عدالت کی یہ رائے اُسی عدالت کے دو فیصلوں سے باطل ٹھہرتی ہے اور یہ فیصلہ بظہر وجہ ذیل صحیح نہیں ہو سکتا:۔ اول یہ کہ ملک ہند میں سٹیوں کے قانون شفع پر عمل ہوتا ہے اور دوسرے یہ کہ ایسی صورت میں شیعوں کا قانون شفع صاف نہیں ہے۔

۷۔ لالہ نوبت لال بنام لالہ جیون لال دہلوی کلکتہ جلد ۴ صفحہ ۸۳۱۔

دوسرے کے ساتھ بیع کرے تو جس قدر شریک حصہ دار باقی رہتے ہیں وہ شریک حصہ دار مشتری کے ساتھ حصہ مبیعہ کو مساوی حصوں میں لینے کے مستحق ہوتے ہیں۔

مثیل۔ فرض کرو کہ ایک جائیداد کے الف ب ج اور د شریک حصہ دار ہیں اور الف اپنا حصہ ب کو فروخت کرتا ہے تو اس بنا پر ج اور د بحساب فی کس ایک ثلث حصہ پانے کے مستحق ہیں۔

اس میں کلام نہیں کہ فیصلہ بالا میں عدالت نے تصفیہ کا جو اصول **اصول شرع محمدی** قرار دیا ہے وہ فقہائے اسلام کے فتاویٰ اور اقوال کے مطابق ہے اور جس وجہ پر کہ یہ اصول مبنی ہے وہ حسب ذیل ہے:-

چونکہ ایک جائیداد کے متعلق جس قدر شفیع ہوتے ہیں ان سب کے حقوق بمقابلہ مشتری مساوی ہوتے ہیں اور اس بنا پر ان کے آپس میں بھی اس قسم کے مساوی حصے سمجھے جاتے ہیں لہذا ایک شریک حصہ دار کو دوسرے شریک حصہ داروں پر ترجیح دینے میں نا انصافی سمجھی جاتی ہے یعنی ایک شریک حصہ دار کو دوسرے شرکا سے مبیعہ میں زیادہ حصہ نہیں مل سکتا۔ اور جب ایسی صورت میں اگر مبیعہ کے متعدد شفیع ہوں تو ان میں سے کوئی ایک شفیع اپنے مخصوص حصہ کی نسبت مبیعہ میں حق شفیع کا طالب ہو سکتا ہے۔

لیکن دونوں عدالت ہائے متذکرہ بالا اس امر پر متفق ہیں کہ اگر ایک شریک حصہ دار مبیعہ کے خریدنے میں کسی غیر کو اپنے ساتھ شریک کر لے تو دوسرا شریک حصہ دار کل جائیداد مبیعہ کے مقابل میں حق شفیع کے طالب ہونے کا مستحق ہے اور جس حد تک بیع کا تعلق شریک حصہ دار مشتری سے ہوتا ہے

اس کی بابت مدعی شریک حصہ دار کو اعتراض کرنا ضرور نہیں ہے۔
 بیع کی نسبت مدعی کے رضامند ہونے سے اُس کا حق شفع زائل ہو جاتا ہے
 دستبردار مدعی حق **مثلاً اگر مدعی بائع سے بیعہ کے خریدنے یا اُس کو پٹہ پر لینے کے واسطے**
 رضامند ہو جائے تو اُس کا اپنے حق سے دست بردار ہونا
 سمجھا جاتا ہے۔ مدعی کی رضامندی واقعات سے ثابت ہونی چاہیئے محض مقدمہ بازی
 کو روکنے کی غرض سے مدعی کا بائع کو زور میں ادا کرنے راضی ہو جانا مدعی کے خلاف
 دست برداری اور رضامندی کا اثر نہیں پیدا کر سکتا۔

بیعہ کی قیمت کی مقدار اور قسم یا خریداری یا ذات بیعہ کے متعلق غلط اطلاع
 ملنے کے سبب سے مدعی کا اپنے حق شفع سے دست بردار ہونا اُس کے سقوط حق کا
 باعث نہیں ہوتا۔ اور ان میں سے کسی ایک امر کی نسبت صحیح اطلاع ملنے پر مدعی
 دست بردار ہونے کے بعد بھی اپنے حق کا طالب ہو سکتا ہے۔

اگر شفع ایک شخص کے واسطے اپنے حق سے دست بردار ہو جائے تو دوسرے
 کے مقابلہ میں اُس کا حق شفع کا دعوے کرنا باطل نہیں ہے مثلاً اگر شفع کو اطلاع
 ملنے سے کہ الف بیعہ کا خریدار ہوا ہے وہ اپنے حق سے دست بردار ہوتا ہے
 اور جب اس کے بعد اُسے علم ہو کہ جائیداد مشفوعہ کو فی الحقیقت کسی دوسرے شخص نے

۱۔ مانا سنگھ بنام رامادین سنگھ (۶۸۸۱) الہ آباد جلد ۴ صفحہ ۲۵۲۔ ہرجاس بنام کنھیا (۶۸۸۴)
 الہ آباد جلد ۲ صفحہ ۱۱۸۔ سالک رام سنگھ بنام رگھو بردیال (۶۸۸۷) کلکتہ جلد ۱ صفحہ ۲۲۴۔
 ۲۔ دیکھو حبیب النسابت نام برکت علی (۶۸۸۶) الہ آباد جلد ۸ صفحہ ۲۷۵۔ اور اس کے ساتھ
 مقابلہ کروٹارل کہار بنام اچھی (۶۸۷۲) بنگال لارپورٹس اپیل کیسز جلد ۹ صفحہ ۲۵۳۔
 مطابق ہنگلی رپورٹ جلد ۱۸ صفحہ ۴۰۱۔ اس مقدمہ میں تجویز ہوئی کہ شریک حصہ دار کا حق
 ساقط ہو گیا ہے۔

۳۔ محمد نصیر الدین بنام عبدالحسن (۶۸۹۴) الہ آباد جلد ۱۶ صفحہ ۲۰۰۔ محمد یونس خاں بنام محمد یوسف
 (۶۸۹۷) الہ آباد جلد ۱۹ صفحہ ۳۳۴۔

۴۔ مقابلہ کروٹا بادی سنگیم بنام انعام سنگیم (۶۸۷۷) الہ آباد جلد ۱ صفحہ ۵۲ کے ساتھ۔

خرید ہے تو وہ اپنے حق کا دعویٰ کر سکتا ہے۔
جس صورت میں شفیع کو بیعہ کی نسبت مختلف قسم کے حقوق شفیع حاصل ہوتے ہیں تو اُس کے ایک حق کے زائل ہونے سے دوسرے حقوق ساقط نہیں ہوتے لہذا ایسی صورت میں اگر شفیع بیعہ کا حصہ دار اور ہمسایہ ہو تو وہ بحیثیت حصہ دار اپنا حصہ جائیداد فروخت کر سکتا ہے اور بیع کرنے کے باوصف ہمسایہ ہونے کی حیثیت سے جائیداد سابق کے خلاف اگر وہ کسی دوسرے کو منتقل ہو تو شفیع کی نالاش کر سکتا ہے۔ چونکہ شفیع کا حق شخصی ہے اس لئے ایسا حق شفیع کا حق شخصی ایک شخص سے دوسرے کو وراثتاً منتقل نہیں ہو سکتا لیکن جس صورت میں کہ دو شخص شفیع کا استحقاق رکھتے ہیں ان کی ایک جداگانہ حالت ہے۔

اگر شفیع مطالبات ضروری و شرعی کرنے کے پہلے یا عدالت سے شفیع کی کڑی ملنے کے بعد لیکن بیعہ پر قبضہ پانے کے پہلے مر جائے تو اُس کا حق اُسی کے ساتھ منقطع ہو جاتا ہے۔ لیکن حق شفیع مشتری کی فوتی سے زائل نہیں ہوتا لہذا مشتری کے مرنے کے بعد شفیع اپنے حق کا دعویٰ کر کے مشتری کے ورثہ سے بیعہ لے سکتا ہے۔

ازالہ حق جب شفیع کے دعویٰ کرنے پر عدالت کو ثابت ہو کہ قبل نالاش اُس نے اپنی اُس جائیداد کو جس کی بنا پر وہ حق شفیع کا طالب ہوا ہے کسی دوسرے کو

ملے دو مقدموں میں کلکتہ ہائی کورٹ نے مدعی کے خلاف جبکہ اُس نے شرکت اور حصہ داری کی بنا پر حق شفیع کا دعویٰ کیا تھا فیصلہ کیا ہے کہ مدعی کو ایسی صورت میں ہمسائیگی کی بنا پر ڈگری نہیں مل سکتی۔ کنجا بہاری لال بنام گردھاری لال (۶۱۸۶۸) بنگال لارپورٹس شارٹ نوٹس جلد ۱ صفحہ ۱۲ مطابق ویکی رپورٹر جلد ۱۰ صفحہ ۱۸۹۔ شیو سہائے ملک بنام ہری سہائے سنگھ (۶۱۸۶۹) بنگال لارپورٹس صمیمہ جلد ۲ صفحہ ۱۴۲۔ لیکن اس حق میں اور اُس حق شفیع میں جو پہلے حق سے بہتر ہو اور اثر قانونی کی بنا پر ساقط ہو جائے بڑا فرق ہے۔

ملے محمد حسین بنام نعمت اللہ (۶۱۸۹۷) الہ آباد جلد ۲۰ صفحہ ۸۸۔

منتقل کر دی ہے تو اُس کا دعویٰ خارج کر دیا جاتا ہے۔ عدالت سے چار کا رد (داد و سوا) پانے کے لئے مدعی کو ثابت کرنا چاہیئے کہ بوقت صدور ڈگری اُس کو حق شفعہ مبیعہ کا حاصل تھا۔ جب تک شفعہ اُس جائداد کا جس کی بنا پر اُس کو مبیعہ لینے کا حق حاصل ہوتا ہے پوری طرح سے کسی دوسرے کو انتقال نہ کرے اُس کا حق شفعہ ساقط نہیں ہوتا اور نہ جزئی یا سرسری انتقال جائداد سے مدعی کا ایسا حق تلف ہو سکتا ہے۔

اگرچہ شفعہ ڈگری ملنے کے پہلے اپنا حق شفعہ منتقل نہیں کر سکتا ہے لیکن جائداد متنازعہ یعنی مشفوعہ کو ڈگری ملنے کے بعد منتقل کر سکتا ہے۔ کوئی شخص اُس وقت تک حق شفعہ کا مستحق نہیں ہو سکتا جب تک کہ شفعہ کا مالک | وہ خود کسی ایسی جائداد کا جس کی بنا پر وہ شفعہ کا طالب جائداد ہونا لازم بننا چاہتا ہے مالک نہ ہو وے لیکن ایسے شخص کے لئے اپنی اس طرح کی ملک پر قبضہ واقعی ہونے کی ضرورت نہیں ہے۔

کسی اسامی اراضی لینے پٹہ دار یا مرتہن یا کسی بیعت نامی دار محض کو اسبابِ مسلمہ شرعیہ کی بنا پر شفعہ کے دعوے کا حق نہیں ہے۔ ہندو و بیوہ | چونکہ ہندو و بیوہ کی پرورش کے لئے جو جائداد دی جاتی ہے وہ اُس کی

۱۔ جانی پرشاد بنام شیور داس (۱۸۹۹ء) الہ آباد جلد ۲۱ صفحہ ۴۴۱۔

۲۔ رام گوپال بنام پیارے لال (۱۸۹۷ء) الہ آباد جلد ۲۱ صفحہ ۴۴۱۔

۳۔ راجو بنام لعل میاں (۱۸۸۲ء) الہ آباد جلد ۵ صفحہ ۱۸۰۔

۴۔ رام سہائے بنام گیا داس (۱۸۸۴ء) الہ آباد جلد ۷ صفحہ ۱۰۷۔

۵۔ سکینہ بی بی بنام امیرن (۱۸۸۸ء) الہ آباد جلد ۱۰ صفحہ ۷۷۲۔ اور اس کا مقابلہ

بینی شکر شیلہٹ بنام مہا پال بہادر سنگھ (۱۸۸۷ء) الہ آباد جلد ۹ صفحہ ۳۸۰ کے ساتھ

کر۔

۷۔ گمان سنگھ بنام تری پول سنگھ (۱۸۶۷ء) دیکھی رپورٹ جلد ۸ صفحہ ۴۳۷۔

دائی ملک متصور ہوتی ہے لہذا جب بیوہ اس پر قابض ہو جائے تو اس کو حق شفع پیدا ہو جاتا ہے۔

حق شفع جو بر بنائے تختہ بند و بست موضع یا جس کو مالک مغربی و شمالی میں
حق شفع جو واجب العرض کہتے ہیں اس میں اور شرع محمدی کے
واجب العرض حق شفع میں اکثر امور کے نظر کرتے بہت کچھ اختلاف ہے۔
 کی رو سے چنانچہ ایک مقدمہ میں الہ آباد ہائی کورٹ نے تجویز کی ہے
 پیدا ہوتا ہے کہ جب کسی گاؤں کے چند حصہ دار ہوں اور ان میں کا
 ایک حصہ دار اپنے کامل یا جزو حصہ کو ایک دوسرے

حصہ دار اور ایک غیر شخص کے ہاتھ ایک ہی بینامہ کے ذریعہ سے فروخت کرے تو
 اگر وہ حصہ جو غیر کو منتقل ہوا ہے مشتری شریک کے حصہ سے جدا ہو سکتا ہے
 تو باقی حصہ دار ان شریک شخص غیر کا حق لینے کے مستحق ہیں۔ لیکن جس صورت میں
 منتقلہ و بیعہ حصوں میں اس طرح فرق نہ ہو سکتا ہو تو شریک حصہ دار اس باقی
 دونوں خریداروں کے خلاف کامیاب ہونے کا استحقاق رکھتے ہیں۔

اگر شفع کے حق کا تعلق پوری جائداد بیعہ سے ہو تو وہ محض جائداد کے
 شفع بیعہ کی ایک جزو کی نسبت دعویٰ کر کے دوسرے جزو کے لینے سے
 تقسیم نہیں کر سکتا انکار نہیں کر سکتا اور نہ اس طرح بیعہ کی تقسیم کر سکتا ہے بلکہ
 اس کو پورے معاملہ بیع کے خلاف دعویٰ کرنا چاہئے۔

لیکن جب بیعہ کو چند لوگ خرید کر اس میں اپنے مختلف حصے ٹھہرائیں
 تو شفع پوری جائداد یا اس کے کسی حصہ کے لینے کے لئے دعویٰ کر سکتا ہے۔

۱۔ محمد یوسف علی خاں بنام دل کور (۶۱۸۹) الہ آباد جلد ۲۰ صفحہ ۲۷۸۔

۲۔ رام ناتھ بنام بدری نرائن (۶۱۸۹) الہ آباد جلد ۱۹ صفحہ ۱۷۸۔ شیو بھادس رائے

بنام جیاک رائے (۶۱۸۸) الہ آباد جلد ۸ صفحہ ۲۶۲۔

۳۔ درگا پرشاد بنام منہی (۶۱۸۸) الہ آباد جلد ۶ صفحہ ۲۲۳۔ امیر حسن بنام رحیم بخش

(۱۸۹۷) الہ آباد جلد ۱۹ صفحہ ۶۶۶۔

جن تدبیروں اور حیلوں سے حق شفع کا ازالہ کیا جاتا ہے اُس میں سے
تدبیر سقوط حق شفع ایک تدبیر حسب ذیل ہے: عموماً جائداد مشفوعہ کا مالک
 اپنے ہم سایہ کے حق شفع کو مٹانے کی غرض سے اپنی
 جائداد کے ایک حصہ کو جو شفع کی جائداد سے متصل ہو اور خواہ وہ کتنا ہی
 چھوٹا ہو خارج کر دیتا ہے جس کے سبب سے شفع کی جائداد میں اور بیعہ میں فصل
 واقع ہو جاتا ہے۔

قانون میعاد ساعیت ہند (ایکٹ ۵۱۸۷ء) جدول ۲ کے فقرہ ۱۰
میعاد دعویٰ میں حق شفع کے دعوے کی مدت بتلائی گئی ہے۔

انتقال جائداد کے متعلق ہند میں ایکٹ نشان
 بابت ۱۸۸۲ء نافذ ہے اور اُس میں بیعیات کی نسبت چند احکام و قواعد
 درج ہیں۔ اگرچہ اُن احکام وغیرہ کی رو سے مرہن کو حق شفع حاصل ہوتا ہے
 لیکن اُس کے دعوے کی مدت اُس تاریخ سے نہیں شروع ہوتی جو تاریخ بیعیات
 کی ڈگری میں قانون مذکور کی دفعہ ۸۶ کی ضمن میں راہن کے مرہن کے
 قرضہ وغیرہ کو ادا کرنے کے لئے مقرر کی جاتی ہے بلکہ دعویٰ شفع کا حق
 اُس تاریخ سے پیدا ہوتا ہے جس تاریخ کہ مرہن کو قانون متذکرہ صدر کی
 دفعہ ۸۷ کے تحت میں عدالت سے بیعیات کا حکم قطعی عطا ہوتا ہے۔

۱۔ بتول یکم بنام منصور علی خاں (۱۸۹۸ء) انڈین لارپورٹس الہ آباد جلد ۲۰ صفحہ ۳۱۵۔
 انوار الحق بنام جو الاپر شاد رپورٹ و جلد مذکور صفحہ ۳۵۸۔ رحم الہی خاں
 بنام گھشیار رپورٹ و جلد مذکور صفحہ ۳۷۵۔ شفع کے حق دعوے کے متعلق دیکھو
 الہ آباد جلد ۳۲ صفحہ ۳۲۰۔

بایعہ

بیع فصل اول

مشاہدات عام

ایک شخص کا اپنی کسی مخصوص چیز کو کسی مستقل و معین بدل کے عوض
تعریف بیع | دوسرے کو منتقل کرنا بیع کہلاتا ہے۔

معاہدہ بیع کے وقت اس مال کا جو منتقل کیا جاتا ہے
موجود ہونا ضروری نہیں ہے۔ بہر حال بوقت تکمیل معاہدہ مبیعہ کا موجود ہونا یا اس
امر کی امید کرنا کہ تکمیل معاہدہ کے وقت بکنے والی شے موجود و ہمدست ہوگی
معاہدہ بیع کو جائز کرنے کے لیے کافی ہے۔

جو انتقال مال و جائیداد کہ معاوضہ رقم یا ان چیزوں کے معاوضہ میں جو روپیہ کی عطا
ہو سکتی ہیں یا اس کی بجائے استعمال ہوتی ہیں عمل میں آتا ہے اُن ہی قواعد کے
تایید ہے جن کا تبادلہ اشیاء و جنس پر اطلاق ہوتا ہے۔

مسلحہ چونکہ ہندوستان میں معاہدے اور انتقال جائیداد کی نسبت سرکار نے قانون بنا کر نافذ
کیا ہے اور ہندوستان کے مسلمان بھی ان دونوں امور میں اُس قانون کے تابع ہیں اس لیے
شرع محمدی کے وہ اصول جن کا تعلق بیع اور معاہدہ سے ہے ہند کے قانون معاہدہ اور
قانون انتقال جائیداد سے منسوخ ہو گئے ہیں۔ براہِ جنم میں نے اس باب کا کتاب ہذا میں اس لیے
اضافہ کیا ہے کہ کلکتہ یونیورسٹی کے نصاب تعلیم قانون میں شرع اسلام کی بیع بھی شامل ہے ۱۲

ایک بیع تو وہ ہے جس میں بیع کا معاہدہ ہوتے ہی فریقین مال اور معاوضہ کو
اقسام بیع | ایک دوسرے کے حوالہ کر دیتے ہیں اور دوسری بیع
 وہ ہے جس میں فریقین کے درمیان معاملہ کی بات طے
 پاتی ہے لیکن اُس کی تکمیل کسی آئندہ زمانہ پر ملتوی کر دی جاتی ہے۔ پہلی قسم
 کے معاملہ کو بیع قطعی کہتے ہیں اس سے مراد ”بیع خالص“ یعنی ایسی قسم کی
 بیع جس میں وہ اشیاء جو ایک دوسرے کے ساتھ تبادلہ ہوتی ہیں وہ ایک دوسرے
 کی قیمت سمجھی جاتی ہیں تو اس بیع کو اصطلاحاً ”قطعی“ کہتے ہیں۔

عموماً دوسری قسم کی بیع کو ”سلم“ کہتے ہیں اس کی تعریف یہ ہے کہ وہ
 ایک ایسا معاہدہ بیع ہے جس میں معاملہ اُس کے ساتھ قیمت ادا کر دی جاتی ہے لیکن
 مال کسی قدر تاخیر کے ساتھ مشتری کو حوالہ کیا جاتا ہے یعنی اس قسم کی بیع میں
 مال کے پہنچانے میں تعویق کرنے سے معاہدہ بیع ضغ نہیں ہوتا۔

تقسیم بالا کی رو سے بیع کی حسب ذیل قسمیں ہیں:۔

(الف) بیع قطعی، (ب) بیع مشروط، (ج) بیع نامکمل (د) بیع ناجائز۔

(الف) بیع قطعی وہ ہے جو فوراً اثر پذیر ہوتی ہے یعنی ایجاب و قبول
 کے ساتھ ہی معاہدہ بیع مکمل ہو جاتا ہے۔

(ب) بیع مشروط وہ ہے جس میں مالک کی جانب سے اس کا مختار
 معاملہ بیع کو طے کرتا ہے اور اُس کی تکمیل مالک کی منظوری پر منحصر ہوتی ہے اور
 جس صورت میں فریقین معاہدہ سے کوئی ایک نابالغ ہو تو معاملہ بیع کی تکمیل ولی
 کی رضامندی کے بغیر نہیں ہوتی۔

(ج) بیع غیر مکمل ایک قسم کا اقرار خرید و فروخت جس کی تکمیل طرفین میں مبیعہ
 اور معاوضہ کے رد و بدل سے ہوتی ہے۔

(د) بیع ناجائز وہ ہے جس میں مبیعہ کے حاصل کرنے کے لئے
 معاوضہ قانونی نہ دیا جائے۔

ہر ایک شے جس کی از روئے قانون کچھ قیمت قرار پا سکتی ہو اور جس کے متعلق
 بائع اور مشتری باقاعدہ طور پر راضی ہو جائیں بدل یعنی معاوضہ

بدل

ہو سکتی ہے لیکن معاہدہ بیع کے وقت بدل کا معین ہونا لازم ہے یا اگر اس کا تعین نہ ہوا ہو تو بدل ایسی شے ہونی چاہیے جس کا قرار داد بیع کے بعد بھی تین و شخص ہو سکتا ہو۔

ایجاب و قبول کے ذریعہ سے بیع کا معاہدہ کیا جاتا ہے۔ بیع کے لئے مخصوص الفاظ میں مطلب کا ظاہر کرنا ضروری نہیں ہے۔ فریقین جس زبان میں اور جس قسم کے الفاظ چاہیں ادائے مطلب کے لئے استعمال کر سکتے ہیں بشرطیکہ بائع اور مشتری ایک دوسرے کے مفہوم اور نیت سے بخوبی واقف ہو جائیں۔ بیع زبانی بھی ہو سکتی ہے اور خط یا نامہ و پیام اور قاصد کے ذریعہ سے بھی طے پاسکتی ہے۔

ایجاب و قبول کے قطعی ہو جانے سے فریقین بیع کے پابند ہو جاتے ہیں لیکن اگر مجلس بیع میں ایجاب و قبول نہ کیا جائے تو معاملہ کا عدم ہو جاتا ہے۔

مال کی وضع و قطع اور اس کی خوبی کی نسبت غلط بیانی کرنے سے معاہدہ بیع باطل نہیں ہوتا ہے۔

معاہدہ بیع کے فریقین کو معاملہ کے حسن و قبح سے بخوبی واقف ہونا چاہیے۔ مجنون بھی اس زمانہ میں جبکہ اسے جنون کا دورہ نہ ہو اور اس کی عقل بجا ہو بیع کا معاہدہ کر سکتا ہے۔ اسی طرح نابالغ کا برضا مندی ولی معاہدہ کرنا جائز ہے۔

جس طرح بدل کا معین و شخص ہونا ضروری اسی طرح جواز معاہدہ بیع کے لئے مبیعہ کا تعین و شخص لازم ہے اور ان دونوں کے متعلق فریقین میں جو گفتگو یا تحریر ہوتی ہے اس میں کسی قسم کا ابہام یا تذبذب نہ ہونا چاہیے۔

فصل دوم

اختیار میں بیع

معاہدہ بیع کو فتح کرنے کا اختیار بائع اور مشتری دونوں

فریقین کا اختیار تکمیل بیع

اپنے لئے مخصوص کر سکتے ہیں۔ لیکن اس اختیار کی بنا پر بیع کی تکمیل تین دن سے زیادہ ملتوی نہیں ہو سکتی۔

جو شخص اپنے لئے اختیار تکمیل بیع کو محفوظ کرتا ہے اگر وہ شے مبیعہ کو قبول کرے تو بیع کا معاہدہ مکمل ہو جاتا ہے۔

باعث کی جانب سے ایسی شرط کا عائد کرنا کہ اگر تین دن کے اندر مشتری مال مبیعہ کی قیمت ادا نہ کرے تو بیع کا اہدم سمجھی جائیگی شرعاً جائز ہے۔

جس صورت میں باعث اختیار تکمیل بیع کو اپنے لئے محفوظ کرتا ہے تو مبیعہ کی ملکیت اس سے جدا نہیں ہوتی لیکن جب مشتری اختیار مذکور کو اپنے واسطے مخصوص کرے اور مال اُس کے حوالہ ہو جائے اور بعد حوالگی مال کو کوئی ضرر پہنچے یا تلف ہو جائے تو مشتری ادائی قیمت کے لئے ذمہ دار ہے۔

اور اگر باعث اختیار متذکرہ کو اپنے واسطے مخصوص کر لے تو صرف واجبہ قیمت ادا کرنے کی ذمہ داری مشتری پر عائد ہوتی ہے۔

مشتری معائنہ مال کے بعد اُس کے خریدنے سے انکار کر سکتا ہے حالانکہ مال دیکھنے کے بغیر خریدنے کے وقت اُس نے اُسے پسند کر لیا ہو۔

اگر کوئی شخص مکان کے سامنے کا رخ دیکھ کر اُس کو خرید لے تو پھر اُس کا اختیار معائنہ دینے مکان دیکھنے کے بعد پسند و ناپسند کرنے کا اختیار یاتی نہیں رہتا گو اُس نے مکان کے اندر دینی حصوں کو بھی نہ دیکھا ہو۔ اور یہی کیفیت اُس خریدار کی ہے جو مکان کے عقب کا رخ یا باغ کے درختوں کو دیکھ کر بلا معائنہ کامل مکان یا باغ کو خریدتا ہے۔

اگر خریدار چیز کے خریدنے کے وقت اُس کے عیب و نقص سے واقف نہ ہو اور بیع کے واقع ہونے یعنی خرید لینے کے بعد اُس کو اُس عیب و نقص کا علم ہو تو وہ باعث کو مبیعہ واپس کر سکتا ہے۔

اگر ادائی قیمت کسی آئندہ زمانہ کے لئے ملتوی رکھی جائے تو وقت ادائی کا معین و محقق ہونا ضرور ہے۔ ادائی قیمت کے لئے کوئی غیر معین یا ایسا دولت قرار نہیں دیا جاسکتا جو کسی واقعہ اتفاقی پر مبنی ہو اور نہ کسی واقعہ ہوائی منحصر

کی جاسکتی ہے۔

جب تک مال مبیعہ مشتری کے قبضہ حقیقی میں نہ آجائے اُس کو اُس کے مشتری کا مبیعہ دوبارہ فروخت کرنے کا حق حاصل نہیں ہوتا۔ لیکن زمین کو مشتری کو فروخت کرنے مشتری اپنے قبضہ میں آنے کے قبل بیچ کر سکتا ہے۔ ہر ایک معاہدہ بیچ میں بائع کی جانب سے مبیعہ کے بے عیب اور نقص و خرابی سے پاک و صاف ہونے کا ضمانت قرار متصور ہوتا ہے۔

اگر مبیعہ کی اُس مقدار یا حیثیت و قسم میں جس کو بائع مشتری سے بیان کرتا ہے خریدنے کے بعد اختلاف ہو تو مشتری کو معاہدہ بیچ کے فسخ کرنے کا اختیار ہے۔

بصورت فروخت قطع زمین اُس پر کی ہر ایک فسخے جس کا ملحقات میں شمار نہیں ہو سکتا یعنی ایسی فسخے جو زمین مبیعہ سے جدا ہو سکتی ہے بیچ میں شامل نہیں سمجھی جاتی۔ چنانچہ درخت ثمر دار کی فخل میں اگرچہ درخت زمین سے ملحق ہونے کی وجہ سے زمین مبیعہ کے ساتھ مشتری کی ملک سمجھا جاتا ہے لیکن اُس کا میوہ بائع کی ملک شمار ہوتا ہے۔

اگر مشتری شرط پسند یا ناپسند قائم کرنے کے بعد مبیعہ کے ساتھ اس طرح مشتری کا اختیار مسلک ہو جس سے اُس کا اختیار مالک کا ظاہر ہو سکے اور مبیعہ کی حیثیت بدل جائے تو اُس کا اختیار تکمیل بیچ باقی نہیں رہتا کیونکر منسوخ ہوتا ہے بلکہ مبیعہ اُس کی ملک ہو جاتی ہے اور مشتری قیمت مقررہ کی ادائی کا ذمہ دار قرار پا جاتا ہے۔

جس صورت میں خریدار مال کو خریدنے کے پہلے دیکھے یا اگر نمونہ لینے کا طریقہ سے تو نمونہ تک کا معاہدہ نہ کرے تو اُس کو مال کے وصول ہونے اور حسب اطمینان خود نہ پائے جانے کی حالت میں بشرطیکہ اس نے مبیعہ کے ساتھ صریحاً اپنے کسی فعل سے اپنی ملکیت کا اظہار نہ کیا ہو تکمیل معاہدہ سے دست کش ہونے کا اختیار ہے۔

اگر مشتری کسی چیز کو اس کے کل عیوب و نقائص کے ساتھ لینے کے واسطے راضی نہ ہوا ہو اور مال وصول ہونے کے بعد اس میں کچھ ایسا نقص نظر آئے جس سے بوقت خریداری وہ واقف نہ ہوا ہو تو وہ بائع کو مبیعہ واپس کرنے کا مجاز ہے بشرطیکہ مبیعہ مشتری کے قبضہ میں آنے کے بعد خراب اور کم نہ ہوئی ہو ورنہ مشتری صرف تاوان یا نہ پانے کا مستحق ہوگا۔

اور جب مشتری ایسی ناقص شے مبیعہ کو کسی غیر شخص کے ہاتھ فروخت کرے تو وہ بائع اول سے تاوان لینے کا مستحق نہیں ہو سکتا۔

چیز کے خریدنے کے بعد امتحان کرنے پر اس کا عیب اور نقص معلوم ہوتو مشتری بائع سے کامل قیمت واپس کر سکتا ہے حالانکہ شے مبیعہ آزمائش میں تلف و ضائع ہی کیونچ ہوئے بشرطیکہ مشتری کو اس سے کسی قسم کا فائدہ نہ پہنچا ہو لیکن اگر اشیا ناقص و معیوب سے مشتری فائدہ اٹھایا ہے تو نقص یا عیب کی مناسبت سے وہ تاوان پانے کا مستحق ہوگا۔

جب ایک شخص چیز خرید کر دوسرے کے ہاتھ فروخت کرے اور

حق مشتری	مشتری دوم کے پاس وہ ناقص (و معیوب) ثابت ہوا اور
نسبت تاوان	دوسرا خریدار پہلے خریدار کو قیمت واپس کرنے کے لئے مجبور کرے تو بائع دوم بائع اول سے قیمت واپس مانگنے کا مستحق ہے بشرطیکہ شے زیر بحث میں جبکہ وہ خریدار اول کے پاس تھی نقص یا عیب موجود نہ ہو۔

لیکن مشتری کے طرز عمل سے اگر مبیعہ کے عیب و نقص کے متعلق رضامندی پائی جائے تو اس کا تاوان پانے یا قیمت کے واپس لینے کا حق باقی نہیں رہتا ہے۔

اگر تقسیم کرنے سے مبیعہ کو ضرر پہنچا ہے اور خریدنے کے بعد مبیعہ کا ایک حصہ مشتری کی کراے میں ناقص قرار پائے یا شخص ثالث کی ملک ثابت ہووے تو مشتری مبیعہ کے ایک حصہ کو اپنے پاس رکھ کر دوسرے حصہ کو بائع کو واپس دینے کا مستحق نہیں ہے اور نہ حصہ واپس کردہ کی مناسبت سے

اُس کی قیمت کی واپسی کا طالب ہو سکتا ہے لہذا ایسی صورت میں مشتری کو کامل مبیعہ اپنے پاس رکھ کر صرف ناقص حصہ کے متعلق تاوان طلب کرنا چاہئے یا پورے مبیعہ کو واپس کر کے کامل قیمت کی واپسی کا طالب ہونا لازم ہے۔
 لیکن جب مبیعہ کے چند حصے اس کو ضرر پہنچنے کے بغیر جدا ہو سکتے ہیں تو اُس پر اس قاعدہ کا اطلاق نہیں کیا جاتا۔

بیع جس میں اختیار تکمیل محفوظ کیا جاتا ہے بیع موقوف کہلاتی ہے اور جب مشتری ایسی بیع میں مبیعہ پر اپنا قبضہ کر لیتا ہے یا اختیار تکمیل کی مدت ختم ہو جاتی ہے تو اس طرح کی بیع خود بخود قطعی ہو جاتی ہے۔
 بیع میں اُن نتائج قانونی کا جو کسی معاملہ کی تکمیل کے بعد بیع ہوتے ہیں اُس وقت ظہور ہوتا ہے جبکہ بیع قطعی ہو جاتی ہے یعنی اُس کا معاہدہ مکمل ہوتا ہے۔

ضمیمہ (۱)

ذوی الفروض

باپ، ماں اور بیٹی

$$\begin{array}{lcl} \text{باپ} & = & \frac{1}{4} \\ \text{ماں} & = & \frac{1}{4} \\ \text{بیٹی} & = & \frac{1}{2} \end{array}$$

باقی متروکہ (یعنی سدس حصہ) باپ کو ملتا ہے۔ اگر متوفی کی دو بیٹیاں ہوں تو باپ کو $\frac{1}{4}$ اور ماں کو $\frac{1}{4}$ اور دو بیٹیوں کو $\frac{2}{3} = \frac{1}{3}$ ملے گا۔ (باقی ندارد)

باپ، ماں، بیٹی اور بیٹا

$$\begin{array}{lcl} \text{باپ} & = & \frac{1}{4} \\ \text{ماں} & = & \frac{1}{4} \\ \text{بیٹا} & = & \frac{2}{3} \\ \text{بیٹی} & = & \frac{1}{3} \\ \text{اگر دو بیٹیاں ہوں تو} & & \\ \text{باپ} & = & \frac{1}{4} \\ \text{ماں} & = & \frac{1}{4} \\ \text{بیٹا} & = & \frac{2}{3} \\ \text{دو بیٹیاں} & = & \frac{2}{3} \\ \text{باپ، ماں اور شوہر} & & \end{array}$$

$$\begin{aligned} \frac{1}{4} &= \text{شوہر} \\ \frac{1}{4} &= \text{ماں} \\ \frac{1}{4} &= \text{باپ} \end{aligned}$$

(محبتیت عصب)

ماں، باپ اور ایک بہن :-

$$\begin{aligned} \frac{1}{4} &= \text{ماں} \\ \frac{1}{4} &= \text{باپ} \end{aligned}$$

(محبتیت عصب)

باپ کے سبب سے بہن محبوب الارث ہوتی ہے۔
ماں، باپ اور دو بہنیں :-

$$\begin{aligned} \frac{1}{4} &= \text{ماں دو بہنوں کے سبب سے} \\ \frac{1}{4} &= \text{باپ (ذی رحم ہونے کے سبب سے)} \\ \frac{1}{4} &= \text{باپ کی وجہ سے بہنیں محروم ہو جاتی ہیں۔} \\ \frac{1}{4} &= \text{باپ، ماں، بیٹی اور دو پوتیاں} \end{aligned}$$

$$\frac{1}{4} = \text{باپ}$$

$$\frac{1}{4} = \text{ماں}$$

$$\frac{1}{4} = \text{بیٹی}$$

$$\frac{1}{4} = \text{دو پوتیاں}$$

اگر اس مثال میں دو بیٹیاں ہوتیں تو ان دونوں کو دو تہ ملتا اور
پوتیاں محروم ہو جاتیں

ذوی الفروض

دادی، نانی اور دادا :-

$$\frac{1}{4} = \text{دادی اور نانی}$$

$$\frac{1}{4} = \text{دادا}$$

دو بیٹیاں، ایک پوتی اور ایک پڑوتا:

$$\begin{aligned} \frac{2}{9} &= \frac{1}{3} \times \frac{2}{3} = \text{دو بیٹیاں} \\ \frac{2}{9} &= \frac{1}{4} \times \frac{2}{3} = \text{پڑوتا} \\ \frac{1}{9} &= \frac{1}{3} \times \frac{1}{3} = \text{پوتی} \end{aligned}$$

زوجہ (بیوہ)، ماں، دو بیٹے اور تین بیٹیاں

$$\begin{aligned} \frac{9}{32} &= \frac{1}{4} = \left\{ \begin{aligned} &= \text{بیوہ} \\ &= \text{ماں} \end{aligned} \right. \\ \frac{13}{32} &= \frac{1}{4} \times \frac{3}{4} = \text{دو بیٹے} \\ \frac{10}{32} &= \frac{1}{4} \times \frac{2}{4} = \text{تین بیٹیاں} \end{aligned}$$

عول

شوہر، ماں، تین حقیقی بہنیں، چار علاقائی بھائی اور بہنیں اور دو اخیانی بھائی اور بہنیں:

$$\frac{1}{4} = \left\{ \begin{aligned} &\frac{3}{4} = \text{شوہر} \\ &\frac{1}{4} = \text{ماں} \\ &\frac{1}{4} = \text{تین حقیقی بہنیں} \\ &\frac{1}{4} = \left\{ \begin{aligned} &\text{دو اخیانی} \\ &\text{بھائی اور بہنیں} \end{aligned} \right. \end{aligned} \right.$$

چونکہ اس شکل میں علاقائی بھائی اور بہنوں کو کوئی حصہ نہیں ملتا لہذا مسئلہ عول کا اطلاق کیا جاتا ہے۔

$$\begin{aligned} \frac{3}{10} &= \text{شوہر} \\ \frac{2}{10} &= \text{ماں} \\ \frac{3}{10} &= \text{تین حقیقی بہنیں} \\ \frac{2}{10} &= \left\{ \begin{aligned} &\text{دو اخیانی بہنیں اور} \\ &\text{بھائیاں} \end{aligned} \right. \end{aligned}$$

چونکہ یہ لوگ ذوی الفروض شرعی ہیں اس لئے یہ مساوی ہے

پاتے ہیں اور ان کو علاقائی بھائی بہنوں پر ترجیح ہے۔
شوہر، باپ، ماں، دو بیٹیاں؛

$$\frac{15}{12} = \begin{cases} \frac{1}{8} & = \text{شوہر} \\ \frac{1}{4} & = \text{باپ} \\ \frac{1}{4} & = \text{ماں} \\ \frac{2}{4} & = \text{دو بیٹیاں} \end{cases}$$

اس شکل میں مقسوم عام ہ تک بڑھانا چاہیے اور اس کی مناسبت سے
سہام میں کمی کا ہونا لازم ہے۔

شوہر $\frac{3}{8}$ باپ $\frac{2}{8}$ ماں $\frac{2}{8}$ اور دو بیٹیاں $\frac{1}{8}$
باپ، ماں، بیوہ اور دو بیٹیاں؛

$$\frac{26}{23} = \begin{cases} \frac{1}{8} & = \text{بیوہ} \\ \frac{1}{4} & = \text{باپ} \\ \frac{1}{4} & = \text{ماں} \\ \frac{2}{4} & = \text{دو بیٹیاں} \end{cases}$$

حالات بالا کے لحاظ سے مقسوم عام کو، تک بڑھانا چاہیے اور اس کی
مناسبت سے حصص میں کمی کرنی چاہیے۔

$$\begin{aligned} \frac{32}{23} &= \text{بیوہ} \\ \frac{24}{23} &= \text{باپ} \\ \frac{24}{23} &= \text{ماں} \\ \frac{16}{23} &= \text{دو بیٹیاں} \end{aligned}$$

بیوہ، ماں اور بیٹی؛

$$\frac{19}{12} = \begin{cases} \frac{1}{8} & = \text{بیوہ} \\ \frac{1}{4} & = \text{ماں} \\ \frac{1}{4} & = \text{بیٹی} \end{cases}$$

$$\text{ماں : بیٹی} = \frac{1}{4} : \frac{1}{4} = 1 : 1$$

ماں اور بیٹی کی مناسبت سے ان دونوں میں تقسیم کرو $\frac{5}{99} : \frac{15}{99}$

$$\frac{5}{99} = \frac{1}{19.8} = \frac{1}{20}$$

$$\frac{15}{99} = \frac{5}{33} = \frac{1}{6.6} = \frac{1}{7}$$

$$\frac{15}{99} = \frac{5}{33} = \frac{1}{6.6} = \frac{1}{7}$$

علائی بہن یا بہنیں ایک حقیقی بہن کے ساتھ جبکہ کوئی ملجوب موجود نہ ہو $(\frac{1}{4} = \frac{1}{4} - \frac{1}{4})$ ۔
ایک حقیقی بہن اور چند علائی بہنیں:۔ حقیقی بہن $\frac{1}{4}$ ،

علائی بہنیں $\frac{1}{4}$ یا جیسا کہ $\frac{1}{4} : \frac{1}{4}$ ،

حقیقی بہن $\frac{1}{4}$ ، علائی بہنیں $\frac{1}{4}$ کو آپس میں مساوی تقسیم کر لیتی ہیں۔

دو بیٹیاں، دو پوتیاں، عین علائی بہنیں:۔

دو بیٹیاں $\frac{1}{2}$ ، تین علائی بہنوں کو بیٹیوں کے ساتھ عصبہ مع الغیر ہونے سے
 $\frac{1}{4}$ حصہ ملتا ہے اور پوتیاں بیٹیوں کے ساتھ عصبہ مع الغیر نہ ہونے سے محجوب
ہو جاتی ہیں۔

دو پوتیاں ایک حقیقی بہن اور چند علائی بہنیں:۔

مستوفی سے قرابت قریبہ رکھنے کے سبب سے حقیقی بہن متعدد علائی بہنوں کو محروم
کر دیتی ہے اور اس بنا پر اسی کو باقی متروک بھی ملتا ہے۔ دو پوتیاں $\frac{1}{2}$ ،
حقیقی بہن $\frac{1}{4}$ ،

$$\frac{1}{4} = \text{شوہر}$$

$$\frac{1}{4} = \text{بیٹیاں}$$

$$\frac{1}{4} = \text{بہن}$$

سیت کے باپ کا چاچا زاد بھائی سیت کی بہن کے سبب سے محروم ہوتا ہے۔

ضمیمہ (۲)

عصبات

”عصبات میں سب سے اقرب بیٹا ہے اُس کے بعد پوتا یعنی بیٹے کا بیٹا خواہ وہ سلسلہ میں کتنا ہی پست کیوں نہ ہو۔ اس سلسلہ کے بعد سلسلہ اعلیٰ عصبات میں شمار ہوتا ہے یعنی میت کا باپ دادا پر دادا وغیرہ خواہ سلسلہ میں کتنا ہی بلند کیوں نہ ہو جب یہ دونوں اولاد و اجداد کے سلسلے ختم ہو جائیں تو میت کا حقیقی بھائی بعد از اس علاقائی بھائی اُس کے بعد حقیقی بھتیجا پھر ملائی بھتیجا اس کے بعد حقیقی چچا بعد از اس علاقائی چچا اُس کے بعد حقیقی چچا زاد بھائی بعد از اس باپ کا حقیقی چچا پھر باپ کا علاقائی چچا اُس کے بعد باپ کا حقیقی چچا زاد بھائی بعد از اس دادا کا حقیقی چچا اور اسی طرح کے رشتہ دار عصبات منظور ہوتے ہیں۔ مبسوط میں عصبات کی بھی ترتیب بتلائی گئی ہے۔“

دیا در کھنا چاہیے کہ ترتیب بالا میں جہاں کہیں بیٹے کے الفاظ آئے ہیں اُس سے مراد میت کے نسل کی اولاد نرینہ ہے۔

ضمیمہ (۳)

محرمات شرعیہ

جن عورتوں سے نسب یعنی شریک خون کے سبب سے نکاح کرنا شرعاً ناجائز ہے وہ حسب ذیل ہیں:-

”ماؤں، بہنوں، بیٹیوں، بیویوں، خالاؤں سے نیز بھتیجیوں، بھانجیوں سے عقد نکاح کرنا یا تعلق زنا شوائی پیدا کرنا یا زوجیت کا تعلق پیدا کرنے کی امتناع کرنا

ہمیشہ کے لئے یعنی شخص طالب کی عمر کے ہر زمانہ میں اور ہر حالت میں منوع ہے۔ اور یہ نکل رشتہ دار عورتیں مرد کے لئے حرام موبد ہیں "ماؤں سے مراد کسی مرد کی حقیقی ماں اور اس کی دادایاں اور نانیاں ہیں خواہ وہ کتنی ہی ادبچی پشت کی کیوں نہ ہوں۔ بیٹیوں سے مراد ایک شخص کی حقیقی بیٹیاں اور پوتیاں اور نواسیاں ہیں خواہ وہ سلسلہ میں کتنی ہی بچی کیوں نہ ہوں۔ بہنوں میں کل حقیقی اور علانی اور اخپانی بہنیں شامل ہیں۔ اسی طرح حقیقی بھتیجیوں اور بھانجیوں میں خواہ سلسلہ میں وہ کتنی ہی بچی ہوں۔ علانی بھتیجیاں اور بھانجیاں گو سلسلہ میں کتنی ہی بچی ہوں شامل ہیں

پھوپھیوں کی تین قسمیں ہیں: حقیقی پھوپھی، علانی پھوپھی (یعنی باپ کی علانی بہن) اور اخپانی پھوپھی (باپ کی اخپانی بہن) علیٰ ہذا القیاس اس کے باپ کی پھوپھیاں دادا کی پھوپھیاں اور ماؤں کی پھوپھیاں اور دادایاں حرام موبد ہیں۔ خالہ کی بھی تین قسمیں ہیں: کسی شخص کی حقیقی خالہ، علانی خالہ (ماں کی علانی بہن) اور اخپانی خالہ (ماں کی اخپانی بہن) اور والدین کی خالائیں۔

قرابت سببی کی بنا پر جو عورتیں حرام ہوئی ہیں وہ حسب ذیل ہیں:۔

"زوجاؤں کی مائیں اور ان کی دادایاں اور نانیاں۔ زوجہ کی بیٹیاں یا زوجہ کی اولاد کی بیٹیاں خواہ وہ درجہ میں کتنی ہی پست کیوں نہ ہوں (بشرطیکہ زوجہ سے زفاف ہوا ہو یعنی عقد نکاح کی تکمیل ہو گئی ہو) خواہ زوجہ کی بیٹی شوہر کے زیر پرورش رہی ہو کہ نہیں" (لیکن اس مسئلہ میں حنفیہ "زوجہ کی بیٹیوں کے حرام ہونے کے لئے خلوت یا زوجہ کو تکمیل نکاح کا مساوی نہیں مانتے" قرابت سببی کے تیسرے درجہ میں بیٹے کی زوجہ (بہو) یا پوتے کی زوجہ نواسہ کی زوجہ خواہ درجہ میں پوتا یا نواسا کتنا ہی نیچا کیوں نہ ہو اور خواہ بیٹے نے اپنی زوجہ سے مباشرت کی ہو کہ نہیں شامل ہیں۔ اس قرابت کے چوتھے طبقہ میں ذیل کی عورتوں کا شمار کیا جاتا ہے۔ آباد اجداد کی زوجائیں خواہ باپ کی جانب کی ہوں کہ ماں کی جانب کی اور خواہ پشت میں آباد اجداد کہتے ہی او بچے کیوں نہ ہوں۔ الغرض ان سب رشتہ کی عورتوں کے۔ مطلقہ نکاح کرنا

یا مجامعت کرنا ممنوع ہے۔“

نکاح جائز ہونے کی صورت میں تحریم سببی واقع ہوتی ہے اور جب نکاح صحیح نہ ہو تو تحریم نہیں واقع ہوتی۔ چنانچہ اگر کوئی شخص کسی عورت سے بذریعہ عقد ناجائز نکاح کرے تو منکوحہ کی ماں محض عقد نکاح کی بنا پر نکاح پر حرام نہیں ہوتی بلکہ ایسی شکل میں ہمبستری باعث تحریم ہے۔ یعنی تحریم سببی صرف اسی وقت میں ہوتی ہے جبکہ مرد اور عورت میں مجامعت واقع ہو خواہ وہ حقیقت میں جائز یا بظاہر جائز معلوم ہو یا ناجائز۔ جب مرد کسی عورت کے ساتھ زنا کرتا ہے تو اس عورت کی ماں خواہ وہ درجہ میں کتنی ہی اونچی کیوں نہ ہو اور اس کی بیٹیاں خواہ وہ درجہ میں کتنی ہی کیوں نہ ہوں اس پر حرام ہو جاتی ہیں اور اسی طرح وہ عورت مرد زانی کے باپ اور داداؤں پر خواہ وہ درجہ میں کتنے ہی اونچے کیوں نہ ہوں اور اس کے بیٹوں پر خواہ وہ درجہ میں کتنے ہی نیچے واقع ہوئے ہوں حرام ہو جاتی ہے۔

ضمیمہ (۴) اہل کشت

”جو لوگ کسی دین الہی کے متفقہ ہیں اور ایسی کتب سماوی پر جیسا کہ تورات و زبور میں ایمان رکھتے ہیں صاحب کتاب کہلاتے ہیں۔ ان لوگوں کے ساتھ (مسلمانوں کا) شادی کرنا اور ان کا ذبیحہ کھانا جائز ہے۔“ اگرچہ قتادائے عالمگیری میں زن مجوسہ کو بت پرست و مشرک لکھا ہے لیکن مجوسیوں یعنی آتش پرستوں کا مذہب زردشت کے مذہب سے مختلف ہے۔

شیعوں کے نزدیک مجوس، نصاریٰ اور یہود کی ایک حیثیت ہے۔

قتادائے عالمگیری اور رد المحتار وغیرہ میں لکھا ہے کہ ”مسلمان وہ

شخص ہے جو وحدانیت خدا اور محمد مصطفیٰ کی رسالت من الہی کا متفق ہو۔“

ضمیمہ (۵)

تفویض

فقہائے متقدمین کے نزدیک عقد نکاح کو فسخ کرنے کا اختیار شوہر کو حاصل ہے شوہر جب چاہے اپنی خوشی و اختیار سے زوجہ کو طلاق دے سکتا ہے۔ لیکن اس کے سوائے شوہر کسی دوسرے شخص کو حق کہ زوجہ کو بھی طلاق دینے کا اختیار تفویض کر سکتا ہے۔ اس بنا پر اکثر نکاح کے وقت متناکحین میں ایک خاص معاہدہ ہوتا ہے کہ نکاح کے بعد اگر شوہر کی جانب سے شرائط نکاح میں سے کسی ایک شرط کی خلاف ورزی ہو یا شوہر کوئی دوسری شادی کرے تو زوجہ پہلا شوہر سے طلاق لینے کی مجاز ہوگی۔ اس شرط کو تفویض کہتے ہیں اور نکاح میں اس طرح کا اقرار کرنا جائز ہے۔

ضمیمہ (۶)

ایلاء اور ظہار

قدیم زمانہ میں طلاق کے سوائے فسخ نکاح کے دو اور طریقے تھے لیکن جن اسلامی ملکوں اور حکومتوں میں تہذیب و تمدن کی ترقی ہوئی اور جو باتیں شایستہ ہوئی گئیں ان میں فسخ نکاح کے دونوں طریقے صدیوں پہلے سے متروک ہو گئے ہیں۔ بہر کیف یہ طریقے ایلاء اور ظہار کہلاتے تھے۔ پہلے طریقے کے موجب مرد قسم کھا کر چار مہینے تک عورت سے ترک تعلقات کر دیتا تھا اور

اگر اس مدت میں دونوں کا تعلق زنا شوقی بالکل منقطع ہوتا تو ان میں اس مدت کے اختتام پر طلاق قطعی واقع ہو جاتی تھی۔ دوسرے طریقے میں شہرہ منی زوجہ کو اپنی کسی ذاتی محرم قرابت دار عورت سے تشبیہ دیتا تھا اور اس بنا پر یا تو اسکو کفارہ دے کر زوجہ کو اپنے پر حلال کرنا پڑتا یا حکم قاضی اُن دونوں میں طلاق جاری ہو جاتی تھی۔

ہر جدیدہ دونوں طریقے زمانہ جاہلیت کے اعراب میں رائج تھے اور اگرچہ پیغمبر عربی نے بھی ایک حد تک فسخ نکاح کے اس طریقے کو جاری رکھا ہے لیکن ایسے سخت شروط و فیو دیں ان کو جکڑ دیا گیا ہے کہ ان پر عمل کرنا تقریباً ناممکن ہو گیا ہے۔

ضمیمہ (۷)

”ہبہ قرضہ“ یعنی برات

حنفیہ کے قول کے مطابق دائن کا مدیون کو قرضہ ہبہ کرنا یا اسکو برات دیدینا شرعاً جائز ہے اور اگر مدیون ہبہ وغیرہ کو قبول نہ کرے تو وہ ادائی دین سے بری الذمہ نہیں ہو سکتا۔

دین مدیون کو معاف ہو سکتا ہے اور اگر وہ مر جائے تو اس کے وارث کو بھی خواہ بالغ ہو کہ نابالغ بخشا جاسکتا ہے۔

اسی طرح دائن اپنا قرضہ کسی شخص ثالث کو ہبہ کر سکتا ہے یعنی مدیون کے علاوہ کسی دوسرے شخص کو بھی وہ اپنا دین منتقل کر سکتا ہے لیکن انتقال دین کو جائز قرار دینے کے لئے مہبوب لہ کو قرضہ پر قبضہ کرنے کا اختیار ملنا لازم ہے چونکہ ہر ایک قسم کے انتقال دین میں اس کے وصول کرنے کا اختیار منتقل الیکو ضمناً حاصل رہتا ہے اس لئے اس تاکید شرعی کو ایک قسم کا تکلف سمجھنا چاہئے۔

لیکن شیعوں میں اس مسئلہ کی نسبت اختلاف آرا ہے۔ چنانچہ ائمہ ائمہ (عالم علامہ) امام جعفر طوسی اور دوسرے سربراہ اور وہ علما اس مسئلہ میں حنفیہ سے متفق ہیں اور ان کے برعکس صاحب شرائع کا قول ہے کہ دین صرف مدیون یا اس کے وارث کو ہیہ ہو سکتا ہے اور مدیون کی رضامندی یا بلا رضامندی کے اس طرح کا ہیہ موثر ہو سکتا ہے۔ بہر کیف قول اول عرفاً مستند ہے۔

اگر الف کا بعض ایسے رقوم میں حصہ ہو جو ایک شخص ثالث کے قبضہ میں ہوں تو الف کا اپنے حصہ کی رقم کو ہیہ یا منتقل کرنا فریقین اسلام کے نزدیک جائز ہے اور اس عطا و انتقال پر مسئلہ مشاع کے ضمن میں کسی قسم کا اعتراض نہیں ہو سکتا۔

اگر کوئی مسلمان مرض الموت میں مبتلا ہونے کے باوجود کسی دین کی ادائیگی کا اقرار کر لے اور اس اقرار سے دائن کے ساتھ سلوک کرنا یا اس کو فیض پہنچانا نہ پایا جاتا ہو تو اس قبولیت کا اثر مسلمان متوفی کی محض ایک ثلث جائداد پر نہیں بلکہ کل جائداد پر پڑتا ہے۔

ضمیمہ (۸)

دعوے بطلان انتقال جائداد موقوفہ

ایک مقدمہ میں مدعیوں نے اس بناء کے ساتھ رجوع کیا کہ جو زمینیں اُن کے دادا اور اُس کی اولاد صلیبی کو ایک مسجد کے اخراجات انتظام اور قیام کے لئے عطا ہوئی تھیں اُن کو اُن کے باپ (مدعی علیہ نمبر ۱) اور چچا زاد بھائیوں (مدعی علیہما نمبر ۲ و ۳) نے جو جائداد وقف کے متولی تھے اور جن کے سپرد اُس کا

انتظام تھا اس جائیداد موقوفہ کی کچھ زمینوں کو خلاف شرع شخص ثالث کو منتقل کیا ہے اور مدعی علیہم نے مسجد کے فرائض کی انجام دہی بھی ترک کر دی ہے لہذا مدعیوں نے اُن متولیوں کی جگہ کام کرنا شروع کر دیا اور دعویٰ کیا کہ عدالت متنازعہ زمینوں کے انتظام اور قبضہ و تصرف کا اُن کو مستحق ٹھہرائے۔ مدعی علیہ نمبر ۳ کی جانب سے منجملہ اور عذرات کے جوابدہی میں ایک یہ عذر بھی پیش کیا گیا کہ مدعی علیہ نمبر ۳ نے اپنا حق مدعیوں کو منتقل نہیں کیا ہے لہذا وہ باپ کی زندگی میں جائیداد متنازعہ کا دعویٰ نہیں کر سکتے ہیں۔

لیکن عدالت نے تجویز کی کہ جائیداد وقف کے جن حصوں کو مدعیوں کے باپ اور چچا زاد بھائیوں نے منتقل کیا ہے اُس کا رد اُن کو عدالت کے ذریعہ سے باطل قرار دلانے کا دعویٰ کر سکتے ہیں۔ اور جائیداد موقوفہ سے خدمت مسجد کو جو سابق میں اُس سے متعلق کی گئی تھی دوبارہ جاری کرا سکتے ہیں۔ نیز یہ کہ مدعیان محض مامون علیہم نہیں ہیں بلکہ وہ خاندان تولیت کے ارکان ہیں اور اس لیے موجودہ متولیوں کے مرنے کے بعد متولی کا منصب ارثاً انھیں ملیگا بشرطیکہ مدعی علیہم جیسا کہ انھوں نے اپنے جواب میں بیان کیا ہے اپنے حین حیات تولیت سے دست برداری نہ کی ہو اور مستعفی نہ ہوئے ہوں۔

ضمیمہ (۹)

وصیت

چونکہ قانون حصول نقل مصدقہ وصیت و اہتمام ترکہ مجربہ ہندو دی پربھٹ ایڈائیڈسٹریشن ایکٹ کی رو سے مسلمانوں کی وصیت لسانی کے اختیار میں کوئی فرق نہیں آیا ہے لہذا اگر کسی مسلمان کی زبانی وصیت ثابت ہو جائے تو

پروٹ کے لئے قبول کر لی جائیگی۔

ضمیمہ (۱۰)

وقف مال و زر

جائدادِ مہمہ قسم

بمقدمہ مکتوم بی بی بنام غلام حسین عارف فاضل حج نے تجویز کی ہے کہ مہمہ محمدی کی رو سے تجارتی کمپنی کے حصوں کو وقف کرنا ناجائز ہے۔ لیکن میں نہایت ادب سے کہتا ہوں کہ جو نتیجہ لائق حج نے شرع محمدی سے اخذ کیا ہے اس کی علمائے اسلام کے مستند اقوال سے تصدیق نہیں ہوتی اور اس فیصلہ کے اثر سے شرع محمدی کا ایک طے شدہ اور مسلمہ قاعدہ ٹوٹ جاتا ہے۔

۱۔ میرے خیال میں لوگ لفظ اجتہاد کے معنی سمجھنے میں غلطی کرتے ہیں۔ اجتہاد کا مفہوم اصول جدید کا نشو و نما یا ارتقا ہے۔ حنفیوں کے خیال کے مطابق تیسری اور چوتھی صدی ہجری میں جدید اصول قائم کرنے کا حق مفقود ہو گیا لیکن قدیم مسائل اور اصول کی تعمیر اور تاویل کے متعلق جس کے ذریعہ سے ہر ایک زمانہ کے مسلمانوں کی ضرورتوں کا تصفیہ ہوتا ہے کوئی ممانعت قطعی موجود نہیں ہے تو یہی ایسی صورت میں جبکہ تہذیب و تمدن کی ترقی کے سبب سے مسلمانوں کی طرز معاشرت بھی بہت کچھ بدل گئی ہے اور ان کو آئے دن نئی

۱۔ بہ سالہ وصیت حاجی محمد آباد (۱۹۵۹ء) انڈین لارپورٹس بیٹی جلد ۲۴

صفحہ ۸۔

۲۔ (۱۹۵۹ء) مکتبہ دیکل نوٹس جلد ۱۰ صفحہ ۲۹۹

ضرورتیں پیش آتی رہتی ہیں کیوں تاویل مسائل قدیم شرعیہ کا دائرہ کشادہ نہ کیا جائے۔ خصوصاً جبکہ مسیح تاویل و تعبیر کرنے کے خلاف کوئی صریح حکم موجود نہیں ہے تو تاویل مسائل سے ضرور کام لینا چاہیے۔

۲۔ جب ابو یوسف اور محمد کی رائے میں اختلاف ہو تو مسلمان حج اُن دونوں کے فیصلوں میں سے جس فیصلہ کو زیادہ معقول اور مطابق عقل پائے یا جو زمانہ کی ضرورتوں کو پوری کرنے میں زیادہ مفید معلوم ہو اُس کو اختیار کر سکتا ہے۔ مسلمان قاضی کو اختیار دیا گیا ہے کہ جو بات اُس کو مفید و مناسب معلوم ہو یا باصطلاح مذہب جس کو وہ مصلحت سمجھتا ہو اُس پر اپنے فیصلہ کو منحصر رکھے۔

۳۔ وقف کے متعلق شرع میں چند ایسے اصلی اور ضروری قواعد ہیں جن پر تمام مستند فقہاء کا اتفاق ہے لیکن ان لوگوں نے جو اختلاف کیا ہے اُس کا محض وقف کے ذیلی قواعد سے تعلق ہے۔ اصلی قواعد یہ ہیں:-

(الف) جائیداد موقوفہ کا ہمیشہ کے واسطے وقف ہونا ضرور ہے۔

(ب) اُس پر کسی انسان کا حق نہیں ہونا چاہیے۔ یعنی جائیداد موقوفہ کسی شخص کی ملک نہیں ہو سکتی۔

(ج) اُس کا ناقابل توریث اور ناقابل انتقال ہونا لازم ہے۔

قواعد و شرائط بالا کے متعلق حنفی علما کا اجماع ہے لیکن اضممتی شرائط کی نسبت اُن میں اختلاف ہے مثلاً کس طرح وقف کرنا چاہیے اور کن لوگوں کے واسطے وقف ہو سکتا ہے، وقف کرنے میں کس قسم کے الفاظ استعمال کرنا چاہیے وقف کن چیزوں کا ہو سکتا ہے یا کون چیزیں وقف کے واسطے

۱۔ دیکھو اسنادین کا حوالہ محمد بن لاجلہ مقدمہ صفحہ ۵۶ پر دیا گیا ہے۔

۲۔ تصانیف سر ولیم جونز جلد ۳ صفحہ ۵۱۰۔

۳۔ فتاوانے حمیدیہ۔

۴۔ رد المحتار جلد ۳ صفحہ ۵۷۸۔

موزوں ہیں اور اسی طرح کے قواعد میں ابو یوسفؒ اور محمدؐ نے اختلاف کیا ہے۔ ان میں سے چند شرائط کی بابت ابو یوسفؒ کے فتوے کے مطابق تصفیہ کیا جاتا ہے اور چند قواعد و مسائل کا محمدؐ کے قول کے موافق فیصلہ ہوتا ہے۔ محمدؐ کے نزدیک جواز وقف کے لئے (اور وقف کی غرض) ناقص ہونے والی شے ہونی چاہیے۔ کسی ناقص ہونے والی شے کا تصریحاً موقوف مقرر ہونا ضرور ہے لیکن ابو یوسفؒ کی رائے میں اس کی ضرورت نہیں ہے۔ علمائے بخارا نے محمدؐ کے قول کو اور علمائے بلخ نے ابو یوسفؒ کی رائے کو اختیار کیا اور ہندوستان میں بھی اسی دوسرے قول پر عمل ہوتا تھا مگر ہند کی انگریزی عدالتوں نے محمدؐ کے اصول کو پسند کیا ہے۔

محمدؐ کے نزدیک جائداد وقفی کا کسی امین کو منتقل ہونا لازم ہے اور اُس کے برعکس ابو یوسفؒ کی رائے میں اس کی ضرورت نہیں ہے اور اُن کی رائے کو فقہائے بلخ نے بھی اختیار کیا تھا اور ہند میں بھی اسی پر عمل ہوتا تھا۔

ابو یوسفؒ کا خیال تھا کہ چند قسم کی جائداد منقولہ (یعنی مال کے سوائے اور جن کا وقف کرنا رائج ہو گیا ہے دوسری قسم کے مال کو وقف کرنا ناجائز ہے اور اُس کا سبب یہ بتلایا جاتا تھا کہ چونکہ جائداد منقولہ کے وقف کرنے سے وقف کی غرض اصلی یعنی استمرار و دوام مفقود ہو جاتی ہے اور مال استعمال و تصرف سے خرچ ہو جاتا ہے اور باقی نہیں رہتا اس لئے اُس کا وقف کرنا جائز نہیں ہے۔ اس کے خلاف محمدؐ کی رائے میں ہر ایک قسم کا مال (جائداد منقولہ) جو لوگوں کے خرید و فروخت اور لین دین میں کام آ سکتا ہے موقوف قرار پا سکتا ہے اور اس طرح کے مال کا وقف کرنا شرعاً جائز و صحیح ہے۔ بہر حال اب محمدؐ کے قول کو تمام دنیا نے اسلام تسلیم کرتی ہے اور فقہ کی تمام کتابوں میں لکھا ہے کہ ”فتوے محمدؐ کے ساتھ ہے“ یعنی اس

قول کے مطابق اوقاف کا تصفیہ کیا جاتا ہے۔
 امام زفرؒ کو بھی جو ابو حنیفہ کے ہم عصر اہل شاگرد ہیں اجتہاد میں ابو یوسفؒ
 اور محمدؒ کے ہم پلہ اور اعلیٰ درجہ کے امام سمجھے جاتے ہیں محمدؒ کے ساتھ اتفاق ہے
 اور ان کا قول ہے کہ جائداد منقولہ کا جس میں روپیہ اور رقم بھی شامل ہو سکتی ہے
 وقف کرنا شرعاً جائز ہے۔

صاحب رد المحتار جن کا اکابر علمائے حنفیہ میں شمار کیا جاتا ہے
 لکھتے ہیں کہ از بسکہ محمدؒ کے قول میں جس کے مطابق فیصلہ کیا جاتا ہے
 تمام قسم کی جائداد منقولہ شامل ہے لہذا زفرؒ کے قول سے رجوع کرنے کی
 ضرورت نہیں ہے۔

۴۔ لہذا روپیہ کے وقف کیئے جانے کی نسبت ابو یوسفؒ کے قول
 کو اصولی خیال کرنا سخت غلطی ہے اور عدالت کا اس طرح کا قیاس شرع محمدی
 کے اس مسلمہ و مقبولہ قاعدہ کے بالکل متضاد و منافی ہے۔

۵۔ جو ہدایت کہ فقہائے حنفی جائداد منقولہ کی نسبت کرتے ہیں وہ ضرور
 اس قدر ہے کہ شے موقوفہ ایسی ہونی چاہیے جو آدمیوں کے روزمرہ کام
 میں آتی ہو اور اگر اُس میں یہ صفت نہ ہو تو اُس کا وقتاً فوقتاً نازہ کرنا ممکن
 نہیں اور جو دائمی نفع کہ اُس سے واقف کا فائدہ نام کو پہنچانا چاہتا ہے وہ مفقود
 ہو جاتا ہے مثلاً اگر ایک گائے غریبا کو دودھ لینے کی غرض سے وقف کر دی جائے
 تو اُس کے دودھ سے غریب دواماً نفع نہیں اٹھا سکتے تا اینکه جب گائے
 دودھ دینے کے قابل نہ رہے اور اُس کو بیچ کر دوسری گائے نہ خریدی جائے

رد المحتار جلد ۳ صفحہ ۵۷۸۔

۲۔ دیکھو مطلقاً اور ڈاٹا مین کی کتاب سب سے تذکرہ عالم سلطنت عثمانیہ
 Multeka and.

D'ohsson, Tableaw General de l'Empire Ottomane.

۳۔ رد المحتار جلد ۳ صفحہ ۵۷۸۔ اس کے سوا دیکھو فتح الفقار جلد ۲

موقوف کو وقتاً فوقتاً تازہ نہ کیا جائے غرض وقف مفعود ہو جاتی ہے۔

۶۔ محمد بن لاجلہ اصنفہ ۸۷۱ اپریس نے لفظ تامل کے ترجمہ کے متعلق اعتراض کیا ہے۔ کٹیافیکو (Catalago) کی لغات عربی میں اور جالسن کی لغات عربی اور فارسی میں تامل کے معنی ایک دوسرے سے لین دین خرید و فروخت کرنا لکھے ہیں اور جالسن نے تعارف کے معنی "عادت مشق رسم اور فہم" بتلائے ہیں۔

واجب المیٹ میں ذیل کا فقرہ لکھا ہوا ہے جس میں یہ دونوں لفظ تامل کر واقع ہوئے ہیں اور اس سے ظاہر ہوتا ہے کہ یہ لفظ مرادف نہیں ہیں اور جو خیال کہ ان کے ہم معنی ہونے کا فقرہ بالا میں بیان ہوا ہے اس کی تردید ہوتی ہے۔ "اسی طرح منقول (یعنی جائداد منقولہ) کا جیسا کہ گھوڑے، اسلحہ، کہال، دیگ، بسولے، آ رہ (منشار) تابوت اموات، کفن، قرآن مجید، کتب فقہ و حدیث دایب ہیں اور دوسری ایسی چیزوں کا وقف کرنا جن کا لوگ لین دین اور خرید و فروخت کرتے ہیں اور جن کے وقف کرنے کی ان کو عادت ہو گئی ہے"۔

۷۔ اگرچہ کٹیافیکو اور جالسن تامل کے معنی لین دین خرید و فروخت وغیرہ کی عادت بتلاتے ہیں لیکن بالفرض اس لفظ کا یہ مفہوم یہ بھی ہو بلکہ اسکی معنی وقف کرنا کی عادت بھی ہو تو اس پر کتنا ہونا اس اختلاف مفہوم سے تمام قسم کی جائداد منقولہ کے جواز وقف میں جس میں روپیہ و رقم بھی شامل ہے کوئی فرق نہیں آتا بلکہ اس اختلاف مفہوم کا مطلب اس کے سوا کچھ اور نہیں ہو سکتا کہ ہر ایک شے کا جس کے لوگ لین دین اور خرید و فروخت کرنے کی عادت رکھتے ہیں شرعاً جائز ہے۔

۸۔ اگر ابو یوسف کے عہد کا زمانہ حاضرہ سے مقابلہ کیا جائے تو معلوم ہوتا ہے کہ ان چیزوں کی بابت جن کا وقف ہو سکتا ہے علمائے شریعت کے خیالات میں بہت ہمت ہوئی ہے۔ چنانچہ ابو یوسف کے نزدیک

مسئلہ یا جس میں باہمی لین دین رد و بدل ہو

مسئلہ کتاب ہدایہ سے یہ بات صاف ظاہر ہوتی ہے ۱۳۔

حمارتوں اور درختوں کو وقف کرنا اُس زمین کے وقف ہونے کے بغیر جس پر وہ بطور ملحقات واقع ہیں جائز نہیں تھا۔ لیکن اب اس طرح کے وقف کو تمام فقہائے حنفی درست مانتے ہیں۔ اسی طرح ابو یوسف سکوں (درہم و دینار) کے وقف کرنے کو بر بنائے قیاس یعنی اس احتمال سے کہ سکے لوگوں کے استعمال میں آکر خرچ ہو جاتا ہے قبیح سمجھتے تھے لیکن اس زمانہ میں جہاں کہیں اس کا رواج ہے لوگ روپیہ کو وقف کرتے ہیں اور علمائے حنفیہ اس کو جائز مانتے ہیں مگر اس قدر احتیاط کرنا ضرور ہے کہ اگر فی الواقع روپیہ بشکل سکے وقف کیا جائے تو اُس کی اصلی قیمت مضاربت (بیوپار) یا مضاربت (تجارت) میں لگائی جانی چاہیئے (افسوس ہے کہ کلثوم بی بی بنام غلام حسین قاسم عاز کے فیصلہ میں اس مسئلہ تک کا حوالہ نہیں دیا گیا ہے) اگر کوئی تلف و خسران ہونے والی شے وقف ہو اور اُس کے اتلاف کا احتمال قوی ہو تو شرع کا حکم ہے کہ موقوف کو فروخت کر کے اُس کی قیمت کو اسی طرح تجارت وغیرہ میں لگانا چاہیئے۔ اس کے علاوہ اگر ایسی شے جس کا عام رواج نہ ہو وقف کر دی جائے تو قلمی بشرطیکہ اس کو مناسب سمجھے اپنے اختیار سے اُس وقف کو جائز قرار دے سکتا ہے۔

ایک مال وقفی کو دوسرے مال وقفی کے مقابلہ میں یعنی ایک قسم کے وقف کو کسی دوسری قسم کے وقف پر ترجیح نہیں دی جاسکتی اور نہ کسی وقف کی اگر وہ وصیت کے ذریعہ سے قائم کیا جائے دوسرے کسی وقف سے قدر و منزلت بڑھ سکتی ہے۔ قاضی کو صرف اس امر پر غور کرنا چاہیئے کہ آیا وہ شے جو وقف کی گئی ہے اس قابل ہے کہ اُس کے وقتاً فوقتاً تازہ کرتے رہئے

مجلد ردالمحتار جلد ۳ صفحہ ۵۷۹ - مضاربت اور بضاعہ کے معنوں کے لیے جانسن کی لنت دیکھی جائے۔

مجلد ردالمحتار جلد ۳ صفحہ ۵۷۹ - مضاربت اور بضاعہ کے معنوں کے لیے جانسن کی لنت دیکھی جائے۔
مجلد ایضاً

نفع دائمی حاصل ہو سکتا ہے یا اُس کو بیچ کر اس کی قیمت و منافع میں پار یا تجارت میں لگانا زیادہ مناسب ہوگا۔ جو مسائل اور دلائل ہدایہ میں درج ہیں اُن کو احکام شرع کے مانند اہم سمجھنا سخت غلطی ہے کیونکہ اس کتاب کے اکثر مسائل و غیبرہ ایسے صدیوں پہلے منسوخ ہو گئے ہیں اور جو باقی رہ گئے ہیں اُن میں بھی اکثر ترسیم ہوئی ہے لہذا کتاب مذکور سے مطالب اخذ کرنے اور اُن کو سمجھنے کے لئے ہر ایک شخص کو اُس کی تفاسیر و شرح (خصوصاً فتح القدیر) کا مطالعہ کرنا ضرور ہے۔

صحت نامہ اصول شرع محمدی

صفحہ	سطر	غلط	صحیح	صفحہ	سطر	غلط	صحیح
۸	۸	تزوید	تزوید	۱۲۰	۹	ڈگری	ڈگری
۹	۱۶	دولنگز	دولنگز	۱۲۲	۱	اسکے عدۃ	اس کی عدۃ
۳۸	۱۱	ابتداء	ابتداء	۱۳۹	۱۹	ولایت غیر عطا	ولایت غیر عطا
۴۰	۱۳	اپنے	اپنی	۱۴۰	۱۹	بنام ڈیل	بنام ڈیل
۴۰	۲۲	مامو	ماموں	۱۴۸	۱۰	دوسری قسم	دوسری قسم
۴۰	۲۳	"	"	۱۴۹	۵	ابتداء	ابتداء
۴۲	۲۳	"	"	۱۵۶	۱۳	پہلی قسم	پہلی قسم
۴۲	۲۳	بغاٹون	وفاقت	۱۵۸	۱۱	قول امام محمد	قول امام محمد
۴۹	۳	مالکیہ	مالکیہ	۱۹	۱۹	امام ابو یوسف	امام ابو یوسف
۴۹	۳	"	"	۱۶۱	۱۹	مقبرے	مقبرے
۵۱	۱۸	باپ کے	باپ کی	۱۶۹	۵	داڑھ کر کے	داڑھ کر کے
۵۳	۱۸	ولاء الامت	ولاء الامت	۱۷۱	۱۴	اتفاقی پر	اتفاقی پر
۶۳	۱۴	ابیل کیسینر	ابیل کیسینر	۱۷۱	۲	واقف کے	واقف کی
۷۲	۱۴	ضرورت تیں	ضرورت تیں	۱۷۲	۱۴	میں ورثہ اپنی	میں ورثہ اپنی
۷۲	۸	اولاد علال	اولاد علال	۱۷۵	۱۶	بلا لحاظ	بلا لحاظ
۷۸	۱۱	ایسا دلی	ایسا دلی	۱۷۷	۲۲	کر کے	کر کے
۷۸	۱۱	رد المختار	رد المختار	۱۸۳	۱۴	ہیشہ شرط الوض	ہیشہ شرط الوض
۸۲	۲۱	آقاب	آقارب	۱۸۷	۱۸	ہوتا ہے	ہوتا ہے
۱۰۷	۲۱	تصریح و تعین	تصریح و تعین	۱۸۷	۱	مشقوعہ	مشقوعہ

صفحہ	سطر	غلط	صحیح	صفحہ	سطر	غلط	صحیح
۱۹۰	۷	مشقوعہ	مشقوعہ	۲۰۴	۱۱	مشتري فائدہ	مشتري فائدہ
۱۹۲	۶	کرنے راضی	کرنے پر راضی	۲۰۸	۳	پڑوتا	پڑوتا
۱۹۵	۱ سطر	ڈگری	ڈگری	"	۲۴	بھائیاں	بھائی
۱۹۶	۲	"	"	۲۱۳	۵	ہمبستری	ہمبستری
"	۷	"	"	۲۱۶	۱	مسئلہ کی	مسئلہ کی
۱۹۸	۱۳	"	"	"	۱۵	دعوائے بطلان	دعوائے بطلان
"	۱۴	دعویٰ شفع	دعوائے شفع	۲۲۳	۱۳	لگانا چاہئے	لگانا چاہئے
۲۰۲	۹	مخصوص کرتے	مخصوص کرے				

دستِ مکتوب

